

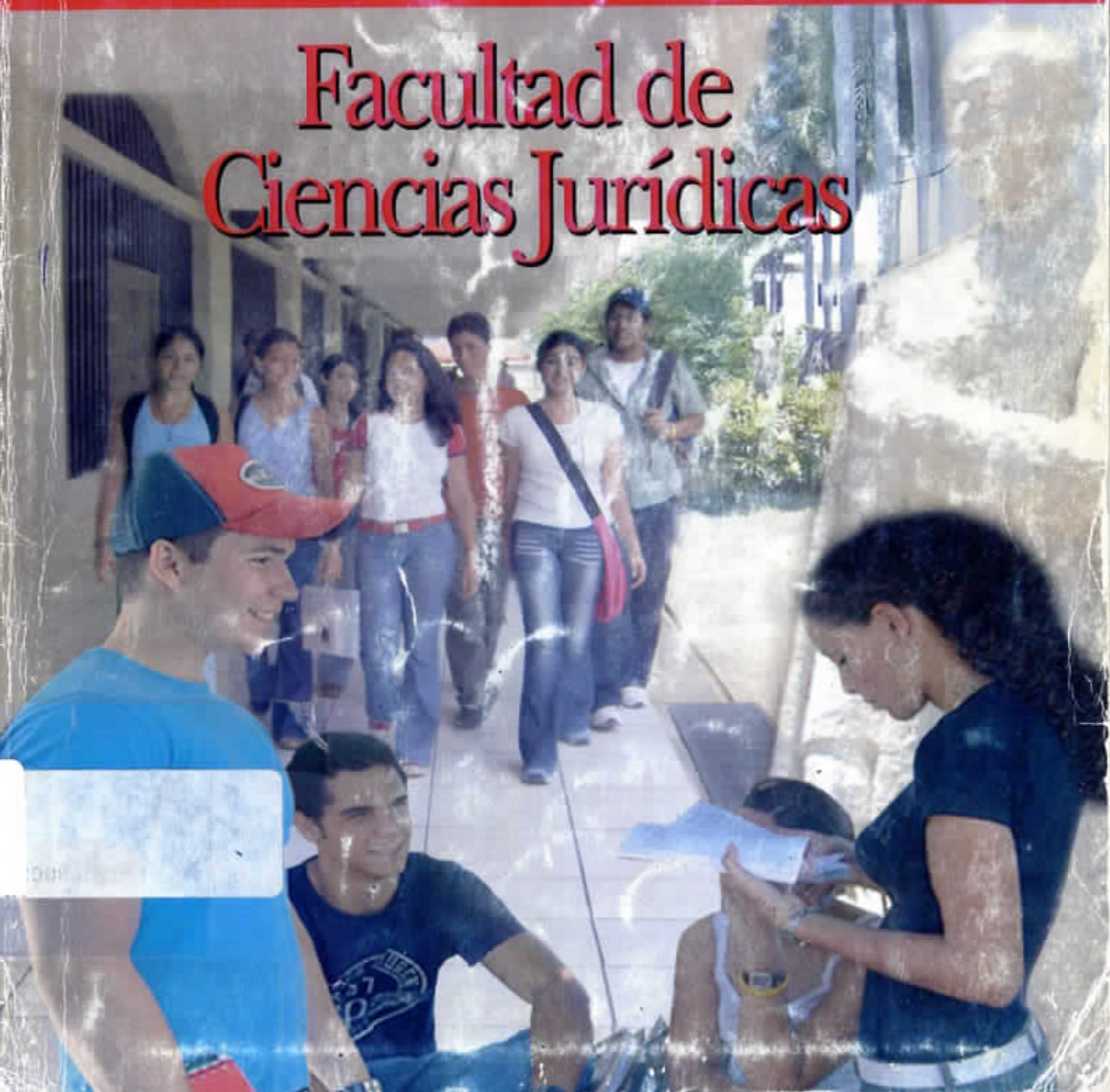
Introducción al Estudio del Derecho II

Módulo Autoformativo 4



Universidad
Centroamericana

Facultad de Ciencias Jurídicas





UNIVERSIDAD CENTROAMERICANA
Facultad de Ciencias Jurídicas
Modalidad de Educación a Distancia

340.07
J-61
c.5

INTRODUCCIÓN AL ESTUDIO DEL DERECHO II
MÓDULO AUTOFORMATIVO NO. 4

AUTOR

Ximena del Rosario Jiménez Rivera

19/6

| | |
|------------|----------------|
| Fecha | 29-01-08 |
| Clase | |
| Durado por | Derecho (c.r.) |
| Preco | Reg 2008850107 |

METODÓLOGA

Milagros Guerrero López



Universidad Centroamericana (UCA)

Directora de Educación a Distancia

Msc. Rosa Amelia Ruiz Narváez

Coordinador

Msc. Cristian Robleto Arana

Revisaron en calidad de especialistas en contenido

Lic. Pauni Obregón

Lic. Norman Campos Valerio

Diagramación

Lic. Marely Valdez Salazar

Impresión

XEROX – UCA

Octubre, 2004

INDICE

| | |
|--|-----------|
| Presentación General..... | 9 |
| Objetivos del módulo..... | 11 |
| Contenidos del Módulo..... | 12 |
| Metodología y evaluación del aprendizaje..... | 13 |
| Evaluación Diagnóstica..... | 14 |
| Unidad Autoformativa I Los Derechos Subjetivos..... | 15 |
| Presentación de la unidad..... | 17 |
| Objetivos..... | 17 |
| Contenido de la unidad..... | 18 |
| A. DUALISMO EN LA INTERPRETACIÓN DE LOS DERECHOS SUBJETIVOS..... | 19 |
| 1. ¿A qué llamamos dualismo de interpretación?..... | 19 |
| 2. Derecho Objetivo..... | 20 |
| 3. Derechos Subjetivos..... | 20 |
| a. ¿A qué llamamos derechos subjetivos?..... | 20 |
| b. ¿De donde deriva la palabra derecho subjetivo?..... | 21 |
| c. ¿Qué son derechos y deberes de las personas?..... | 21 |
| B. DIFERENTES CONCEPTOS TEÓRICOS SOBRE LOS DERECHOS SUBJETIVOS..... | 23 |
| 1. Como Eficacia Jurídica..... | 23 |
| 2. Como Pretensión..... | 23 |
| 3. Como Capacidad Creadora..... | 24 |
| 4. Como obligación con los demás..... | 24 |
| Actividad de autoaprendizaje No. 1..... | 25 |
| C. DIFERENTES DOCTRINAS DE LOS DERECHOS SUBJETIVOS..... | 27 |
| 1. Teoría de la Voluntad..... | 27 |
| 2. Teoría del Interés..... | 28 |
| 3. Teoría Ecléctica..... | 29 |
| 4. Teoría de la Técnica Jurídica..... | 29 |
| 5. Teoría de la Negación de los Derechos Subjetivos..... | 29 |
| 6. Teoría de Kelsen..... | 30 |
| 7. Teoría de Luis Recasens Siches..... | 31 |
| Actividad de Autoaprendizaje No. 2..... | 32 |
| D. LOS DERECHOS SUBJETIVOS PRIVADOS..... | 33 |
| 1. Teoría de los Derechos Subjetivos Privados..... | 33 |
| a. Derechos autoperpersonales..... | 34 |
| b. Derechos potestativos..... | 35 |
| 2. Los Derechos Reales..... | 37 |
| a. Características de los Derechos Reales..... | 38 |
| b. Clasificación de los Derechos Reales..... | 38 |
| 1) Propiedad..... | 39 |
| 2) Usufructo..... | 39 |
| 3) Uso y Habitación..... | 40 |
| 4) Servidumbre..... | 41 |
| a) Servidumbre de aguas..... | 41 |
| b) Servidumbres de paso..... | 41 |
| c) Servidumbres de medianería..... | 42 |

| | |
|--|-----------|
| 5) La Hipoteca..... | 42 |
| 6) La Prenda | 42 |
| 7) Anticresis | 43 |
| 3. Los Derechos Personales..... | 44 |
| a. Clasificación de los derechos personales | 44 |
| b. Otra clasificación de los derechos personales | 44 |
| 1) Derechos intelectuales e industriales..... | 44 |
| 2). Derechos que proporciona el derecho de autor..... | 46 |
| 3). Derecho moral del autor | 47 |
| c. Adquisición del derecho de autor | 47 |
| d. Marcas..... | 48 |
| e. Dibujos y modelos industriales..... | 48 |
| f. Competencia desleal | 49 |
| g. Protección internacional..... | 49 |
| 1). Derechos transferibles e intransferibles | 50 |
| 2). Derechos originarios y derivados | 50 |
| 3). Derechos sujetos a modalidad, puros y simples..... | 50 |
| a). Modalidad en término | 51 |
| b). Modalidad en condición | 51 |
| h. Confusión entre condición suspensiva y resolutoria..... | 53 |
| i. Actos puros y simples | 53 |
| Actividad de Autoaprendizaje No. 3..... | 54 |
| E. DERECHOS SUBJETIVOS PÚBLICOS..... | 55 |
| 1. El Deber Jurídico | 55 |
| a. Concepción iusnaturalista | 56 |
| b. Concepción positivista | 56 |
| 2. La Personalidad Jurídica | 58 |
| a. Personas individuales naturales o físicas..... | 59 |
| b. Personas jurídicas colectivas | 59 |
| 1). Teorías acerca de la naturaleza de las personas jurídicas colectivas | 60 |
| a) Teoría de la persona jurídica como ficción | 60 |
| b) Teoría de la persona jurídica como organismo..... | 60 |
| c) Teoría del patrimonio adscrito a un fin | 60 |
| d) Teoría de la persona jurídica como instrumento..... | 61 |
| 2). La capacidad de las personas..... | 61 |
| Evaluación final de la unidad I | 63 |
| Hoja de respuestas | 64 |
| Glosario..... | 69 |
| Bibliografía | 71 |
| Unidad Autoformativa II El Negocio Jurídico | 73 |
| Presentación | 75 |
| Objetivos | 76 |
| Contenido de la Unidad auto formativa..... | 77 |
| A. LOS ACTOS JURÍDICOS | 79 |
| 1. Actos Humanos Voluntarios..... | 79 |
| 2. Actos Jurídicos Involuntarios | 81 |
| 3. Actos Lícitos | 82 |
| 4. Actos Ilícitos | 83 |
| El acto contrario al derecho es siempre ilícito..... | 83 |
| Actividad de Autoaprendizaje No. 1..... | 85 |
| B. HECHOS JURÍDICOS Y HECHOS NATURALES..... | 87 |

| | |
|---|------------|
| 1. Hechos Naturales | 87 |
| 2. Hechos Jurídicos | 88 |
| 3. Efectos del Hecho Jurídico | 89 |
| a. Adquisición | 89 |
| b. Modificación | 89 |
| c. Extinción | 89 |
| Actividad de Auto aprendizaje No. 2..... | 90 |
| C. CLASIFICACIÓN DE LOS NEGOCIOS JURÍDICOS | 91 |
| 1. Negocios Unilaterales | 91 |
| 2. Negocios Bilaterales | 92 |
| 3. Negocios Plurilaterales | 92 |
| Actividad de Autoaprendizaje No. 3..... | 93 |
| D. PRESUPUESTOS Y DEL NEGOCIO JURÍDICO ELEMENTOS | 95 |
| 1. Esenciales | 95 |
| 2. Naturales | 96 |
| 3. Accidentales | 96 |
| Actividad de Autoaprendizaje No. 4..... | 97 |
| E. EL PAPEL DE LA VOLUNTAD EN LOS NEGOCIOS JURÍDICOS | 99 |
| 1. Teoría de la Voluntad | 99 |
| a. Discernimiento | 99 |
| b. Intención | 100 |
| c. Libertad..... | 100 |
| d. Exteriorización de la Voluntad | 101 |
| e. El silencio como manifestación de la voluntad | 102 |
| 2. Teoría de la Declaración..... | 103 |
| a. Divergencias entre la voluntad interior y su exteriorización | 103 |
| b. Las soluciones intermedias | 104 |
| 1). La responsabilidad..... | 104 |
| 2). La confianza..... | 104 |
| 3. Causas que suprimen el discernimiento | 104 |
| a. La supresión del discernimiento..... | 104 |
| 1). Inmadurez por razones de edad..... | 104 |
| 2). Insanidad | 105 |
| b. Vicios de la voluntad | 105 |
| 1). El error | 105 |
| a).Error de derecho..... | 106 |
| b).Error de hecho | 106 |
| c).Error en la persona..... | 107 |
| 2). La violencia | 107 |
| a).Violencia física | 107 |
| b).Violencia moral..... | 107 |
| 3). El dolo..... | 108 |
| Actividad de Autoaprendizaje No. 5..... | 110 |
| F. OBJETO Y CAUSA DEL NEGOCIO JURÍDICO | 111 |
| 1. El Objeto..... | 111 |
| a. Requisitos del objeto..... | 113 |
| 1). Determinado | 113 |
| 2). Posible y cierto..... | 113 |
| 3). Comerciable..... | 113 |
| 4). Lícito (Legal) | 113 |
| 2. La Causa | 114 |

| | |
|---|------------|
| a. Doctrina de la causa | 114 |
| b. Contratos Abstractos | 114 |
| c. Contratos Causales | 115 |
| d. Anticausales | 115 |
| e. Neocausales | 116 |
| Actividad de Autoaprendizaje No. 6..... | 117 |
| G. LAS FORMAS DEL NEGOCIO JURÍDICO | 119 |
| 1. La Forma | 119 |
| 2. La Prueba..... | 120 |
| 3. Publicidad..... | 120 |
| 4. La forma en nuestro derecho positivo | 121 |
| H. LA NULIDAD EN LOS NEGOCIOS JURÍDICOS | 123 |
| 1. Inexistencia y Nulidad | 123 |
| a. Nulidad del acto o negocio jurídico..... | 123 |
| b. Inexistencia del negocio jurídico | 124 |
| c. Orígenes de la diferencia entre nulidad e inexistencia | 124 |
| 2. Nulidad e inexistencia como acción..... | 125 |
| a. Nulidad e inexistencia como excepción..... | 125 |
| b. Nulidad absoluta | 126 |
| c. Nulidad relativa | 127 |
| d. Diferencias entre nulidad absoluta y nulidad relativa..... | 127 |
| Evaluación final de la unidad..... | 128 |
| Hoja de respuesta | 129 |
| Glosario..... | 134 |
| Bibliografía | 136 |
| Unidad Autoformativa III Las Reglas del Derecho Nicaragüense | 137 |
| Presentación | 139 |
| Objetivos de la Unidad | 140 |
| Contenido de la unidad | 140 |
| Mapa conceptual del contenido de la unidad III..... | 141 |
| A. CONFLICTOS DE LEYES EN EL ESPACIO Y EL TIEMPO | 143 |
| 1. Aplicación de la Ley en el Territorio | 143 |
| a. Sistema de la personalidad de la ley..... | 144 |
| b. Sistema de territorialidad de la ley | 145 |
| c. Sistema estatutario | 145 |
| d. Sistema de la comunidad del derecho | 146 |
| a. Principio de la retroactividad de la ley | 149 |
| b. Principio de la irretroactividad de la ley | 150 |
| c. Excepciones | 150 |
| d. Teoría de los derechos adquiridos | 151 |
| e. Teoría de los efectos | 151 |
| 1). Efectos pasados | 151 |
| 2). Efectos futuros | 151 |
| f. Teoría de los hechos cumplidos..... | 152 |
| g. Teoría de las situaciones jurídicas | 153 |
| 3. El Derecho positivo nicaragüense..... | 154 |
| Actividad de autoaprendizaje No. 1 | 156 |
| B. INTRODUCCIÓN A LA TEORÍA GENERAL DEL PROCESO | 157 |
| 1. Conceptos Fundamentales | 157 |
| 2. Jurisdicción..... | 157 |
| a. Jurisdicción ordinaria | 158 |

| | |
|---|------------|
| b. Jurisdicción especial | 158 |
| c. Los límites de la jurisdicción..... | 159 |
| 1). Notio | 159 |
| 2). Vocatio | 159 |
| 3). Coertio | 159 |
| 4). Judicium..... | 159 |
| 5). Executio | 159 |
| 3. La Competencia | 160 |
| a. Criterio para determinar la competencia | 161 |
| 1). Competencia por razón de la materia: Basada en un asunto directo a tratar de los diferentes ámbitos del derecho. | 161 |
| 2). Competencia por razón de la cuantía..... | 161 |
| 3). Competencia por razón del grado o jerarquía | 161 |
| b. Cuestiones y conflictos de competencia | 162 |
| Actividad de Autoaprendizaje No. 2..... | 164 |
| C. EL PROCESO | 165 |
| 1. Concepto de Proceso | 165 |
| 2. Partes Principales del Proceso | 166 |
| a. Demanda | 166 |
| b. Emplazamiento | 167 |
| c. Contestación..... | 167 |
| d. Estación probatoria o etapa de pruebas..... | 168 |
| e. Sentencia..... | 168 |
| 3. Elementos Constitutivos del Proceso..... | 168 |
| a. La instancia..... | 168 |
| b. La acción | 169 |
| c. La excepción..... | 169 |
| d. La notificación..... | 170 |
| 1). Personal..... | 170 |
| 2). Por cédula..... | 170 |
| 3). Por el transcurso de las veinticuatro horas..... | 171 |
| 4). Tácita..... | 171 |
| e. Los plazos..... | 171 |
| f. Los autos | 171 |
| g. Los proveídos | 172 |
| h. Sentencia interlocutoria..... | 172 |
| i. Sentencia con fuerza de definitiva..... | 172 |
| j. Sentencia definitiva..... | 172 |
| k. Sentencia firme o ejecutoriada..... | 172 |
| l. Los Recursos | 173 |
| m. Apelación | 173 |
| n. Casación..... | 173 |
| o. La cosa juzgada..... | 173 |
| 1). Identidad de sujeto..... | 174 |
| 2). Identidad de objeto..... | 174 |
| 3). Identidad de causa..... | 174 |
| 4. La Organización de los Tribunales de Justicia | 175 |
| a. La Corte Suprema de Justicia de Nicaragua..... | 176 |
| b. Tribunales de apelaciones | 176 |
| c. Los juzgados de distrito | 178 |
| d. Los juzgados locales..... | 178 |

| | |
|--|-----|
| e. Independencia del poder judicial..... | 178 |
| Actividad de autoaprendizaje No. 3..... | 179 |
| Resumen..... | 180 |
| Evaluación final de la Unidad | 181 |
| Hoja de respuestas | 182 |
| Glosario..... | 186 |
| Bibliografía | 187 |

Presentación General del Módulo Autoformativo No. 4



Presentación

*Con suma satisfacción le ofrecemos el módulo autoformativo **Introducción al Estudio del Derecho II**, para ser estudiado por usted en la modalidad de educación a distancia que desarrolla la Facultad de Ciencias Jurídicas de la Universidad Centroamericana, UCA.*

*En su lectura reconocerá aspectos ya estudiados en **Introducción al Derecho I**, como los conceptos de Derecho y Estado, sus fuentes formales, la formación e interpretación de la ley y como ésta asegura los intereses de la sociedad. También entre otros contenidos aprendió los principales métodos utilizados en la integración de las leyes jurídicas.*

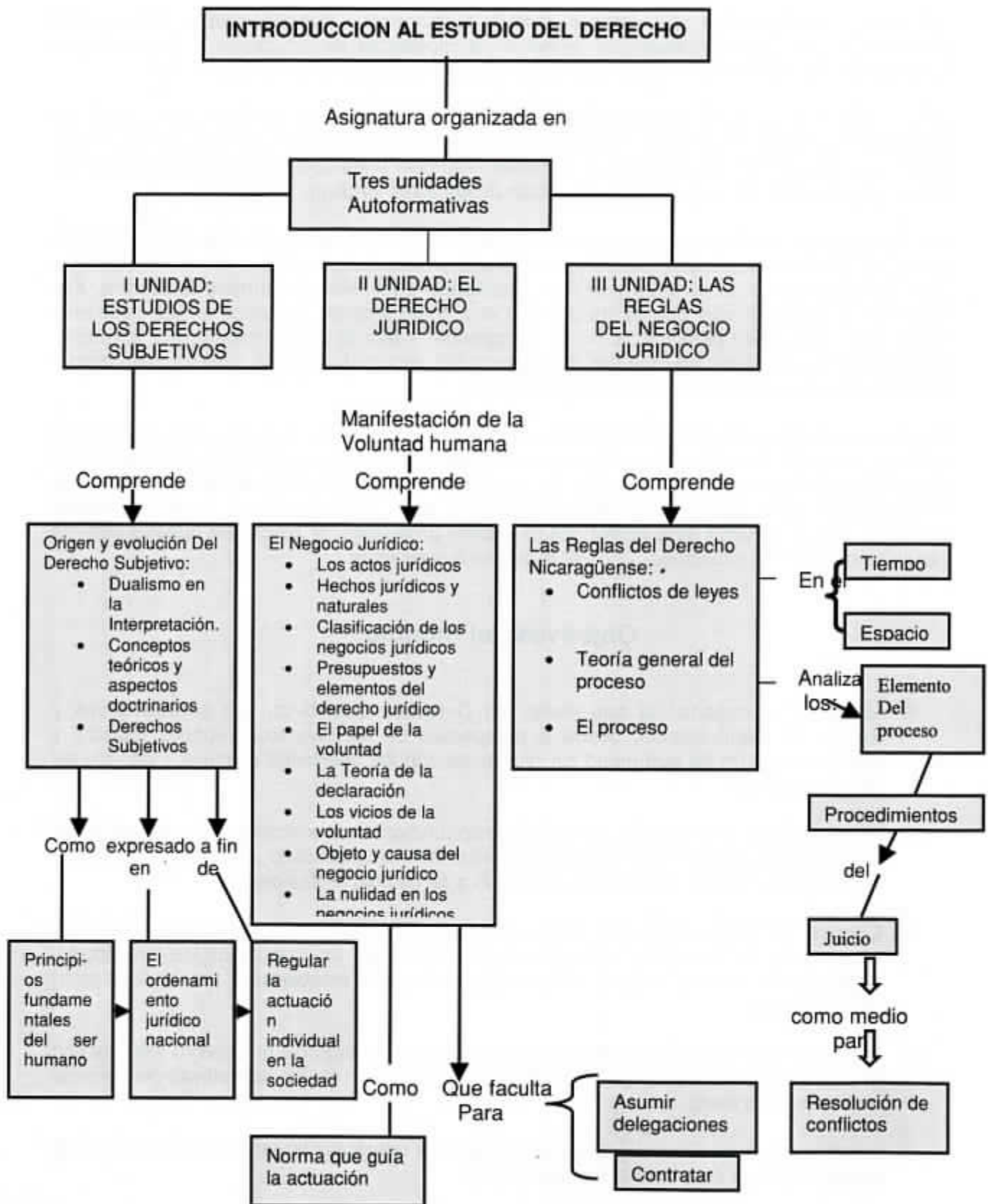
*Las dos asignaturas de **Introducción al estudio del Derecho I y II** tienen un carácter básico en la formación de los profesionales del derecho, les proporciona conocimientos previos sustantivos para las asignaturas posteriores que irán estudiando gradualmente durante la carrera. Por tanto, es sumamente vital que tenga a mano el módulo anterior y cuando le sea necesario revise algún tópico en particular a fin de comprender mejor la nueva materia por aprender. Posteriormente, sin duda, en materias mas avanzadas, recurrirá a ambos módulos para disipar dudas que tengan solución en estos temas iniciales.*

*El contenido programático de **Introducción al Estudio del Derecho II**, no sólo persigue que usted aprenda nociones básicas sobre los derechos subjetivos y adjetivos, desde la perspectiva de los enfoques teóricos que le servirán de ayuda en la confrontación de ideas y procesos investigativos, sino también la utilización de una serie de instructivas y procedimientos prácticos, que le servirán para desempeñarse como profesional al aplicar en nuestro sistema judicial el derecho en situaciones concretas que se le presenten.*

Objetivos del módulo

1. Identificar la importancia que tienen los Derechos Subjetivos, sus características y formas de manifestación, desde la perspectiva de los diversos enfoques teóricos y doctrinarios a fin de que usted los relaciones con los diferentes elementos básicos de este aprendizaje.
2. Profundizar en la manifestación del Negocio jurídico en el ejercicio de los derechos de las personas, explicar sus elementos y características expresado a través de los actos y hechos jurídicos con el objeto de adecuarlo a su estudio profesional.
3. Conocer los fundamentos y límites de las Reglas del Derecho Nicaragüense para comprender la Teoría del proceso judicial analizando los conceptos de jurisdicción, competencia, acción, prueba, sentencias y recursos establecidos por la legislación nicaragüense .
4. Identificar los términos y aspectos jurídicos de real importancia en nuestro sistema con el fin de que el futuro abogado perfeccione la utilización de las normativas del derecho en su ejercicio diario.
5. Asumir una postura investigativa y crítica ante los diferentes temas y teorías, sobre todo en aquellos que se refiere al proceso judicial.

Contenidos del Modulo



Metodología y evaluación del aprendizaje

Con el estudio sistemático de los diferentes módulos autoformativos que ha desarrollado, usted ha creado su propio estilo de aprendizaje a distancia al conocer la organización lógica del contenido científico y dinámica pedagógica de los textos, así como el acompañamiento de los tutores y el trabajo que realizan en las sesiones de tutoría presencial. En esta ocasión, para el dominio de la asignatura de **Introducción al Estudio del Derecho II**, con la que avanzamos más hacia el conocimiento de la ciencia jurídica, le recomendamos que profundice en el uso de técnicas de lectura comprensiva, haciendo uso de las herramientas propias pero también de las que el texto le propone.

En este sentido, es muy importante que reflexione y asuma los objetivos del módulo como metas de aprendizaje que le orientan hacia dónde debe dirigir el énfasis del estudio sobre los derechos subjetivos, derecho jurídico y las reglas del negocio jurídico que son los tópicos o unidades temáticas de la asignatura-, que interprete las orientaciones y se deje guiar por ellas, recuerde que fueron preparadas para la acción educativa-, que realice las actividades de autoaprendizaje diseñadas como mecanismos cognitivos para generar procesos del pensamiento lógico: reflexión, análisis, síntesis, comparación, contextualización, indagación, etc., todo ello dentro del marco de las leyes, códigos y normativas que regulan el Derecho en Nicaragua y con ejemplos propios de nuestra realidad

En consecuencia, es necesario que al módulo de **Introducción al Estudio del Derecho II**, le dedique mucho interés, planifique cuidadosamente el tiempo para el trabajo individual y grupal-, realice los ejercicios y actividades que le proponemos con los cuadros sinópticos, mapas conceptuales, esquemas y otros medios de enseñanza y aprendizaje incluidos en el módulo, así como la consulta e investigación a leyes y códigos que tienen como propósito asegurarle un aprendizaje más coherente con nuestra realidad, no dude en detenerse en ellos y atribuirles la importancia didáctica que poseen, porque le ayudan a la construcción y reconstrucción de un aprendizaje significativo y funcional para su futura vida profesional.

En la búsqueda del aprendizaje significativo le recomendamos consultar periódicamente los hechos jurídicos de nuestro entorno nacional, regional y mundial, reflexionar sobre ellos a la luz de los diferentes temas de estudio de cada unidad autoformativa, así establece las necesarias relaciones entre la teoría, práctica y contexto social

En cuanto al **sistema de evaluación del aprendizaje**, también como en otros módulos, realizará una **evaluación diagnóstica** para verificar los conocimientos previos que usted posee y al mismo tiempo, según los resultados de la nueva asignatura, valorar qué tanto esfuerzo y consulta le obligará a desarrollar el aprendizaje del contenido parcial o total, qué nuevas estrategias de estudio debe poner en práctica y qué ayuda de su tutor/a y compañeros debe solicitar. **La evaluación formativa** es siempre realizada durante el proceso de aprendizaje del contenido del módulo y se expresa de diferentes formas: ejercicios, reflexiones, actividades y evaluaciones finales de unidad. El texto le proporciona la retroalimentación debida a través de respuestas, criterios, o parámetros de solución. Todo ello para que usted autorregule sus aprendizajes. Cuando la respuesta es muy personal, entonces el texto le recomienda presentar la solución al tutor/a para ser discutida en trabajos grupales. **La evaluación sumativa** no está contenida en el módulo. El tutor la realiza de forma individual y presencial, según la calendarización académica establecida. Los resultados son presentados por el tutor/a y retroalimentados por él. Tiene como propósito además de la verificación del aprendizaje de la asignatura, la calificación y aprobación de la misma.

Evaluación Diagnóstica

Orientaciones generales: Antes de iniciar el estudio de esta asignatura, contesto el siguiente cuestionario para comprobar previamente mis conocimientos anteriormente estudiados en Introducción al Derecho I.

1. ¿Qué importancia tiene estudiar de manera general las distintas nociones, figura e instituciones del derecho, en el transcurso de la historia?
2. ¿Qué importancia tiene la formación del estado y de que elementos se estructuran?
3. ¿Qué significados tiene la norma jurídica? ¿Cómo se proyecta en el procedimiento de formación del derecho positivo nicaragüense?
4. ¿Qué lugar tiene la costumbre en relación a la ley como fuente del derecho nicaragüense?
¿Tiene el carácter de ser primaria o secundaria?

OBSERVACIÓN:

Las respuestas de estas preguntas serán valoradas y retroalimentadas por su tutor/a en la sesión presencial correspondiente.

Unidad Autoformativa I

Los Derechos Subjetivos

Presentación de la unidad

En esta unidad tratamos lo que comúnmente conocemos como **nuestros derechos**, es decir, la forma y fondo de nuestro ser. A los derechos acudimos cuando sentimos que algo afecta o amenaza nuestra integridad, o cuando percibimos instintivamente la necesidad de recurrir a alguna instancia en busca de protección, sea la policía, como autoridad inmediata y coercitiva u otra autoridad.

Los derechos están relacionados con nuestra manera de actuar en la vida, algunos son derechos que nacen con la persona, es decir, con nosotros-, a ellos se les llaman naturales. Otros se desarrollan al ser reconocidos universalmente y son llamados derechos humanos.

El estudio de la primera unidad denominada **Los Derechos Subjetivos** aborda cinco aspectos fundamentales: el dualismo en la interpretación de los derechos subjetivos en el que identificaremos la relación existente entre los derechos objetivos y subjetivos como parte del ordenamiento jurídico de un país-, los diferentes conceptos teóricos sobre los derechos subjetivos-, los aspectos doctrinarios del derecho subjetivo, partiendo de teorías expuestas por celebres estudiosos del derecho-, los derechos subjetivos privados que analizan su importancia y clasificación y finalmente, los derechos subjetivos públicos que emanan del deber jurídico, la personalidad jurídica y la capacidad de las personas según el orden jurídico vigente.

Objetivos

1. Analizo las principales característica del derecho subjetivo como aparato de acción que poseen los individuos y las organizaciones sociales y mercantiles, para el ejercicio de esta facultad frente a cualquier autoridad judicial y administrativa.
2. explico la clasificación de los derechos subjetivos en sus principales manifestaciones, como derechos personales y derechos reales, y las obligaciones que conlleva su ejercicio frente a los demás.
3. Establezco las diferencias entre personas naturales y personas jurídica a través de los ejemplos desarrollados en los temas.
4. comparo los diferentes enfoques teóricos que los estudiosos del derecho han elaborado con relación a los derechos subjetivos y sustento mis criterios alrededor de los mismos.
5. explico la capacidad que adquieren las persona para obligarse y contratar.
6. estudio las diferentes formas en que se pueden clasificar los derechos subjetivos.
7. aplico los conocimientos adquiridos a la plena capacidad de ejercicio de la ley sin omitir los principios y valores éticos que emanan de una conciencia individual que haga prevalecer la justicia y equidad en todos los ámbitos del derecho.

Contenido de la unidad

LOS DERECHOS SUBJETIVOS

Dualismo en la
interpretación de los
Derechos subjetivos

Derecho objetivo
Derecho subjetivo

Conceptos teóricos
sobre los derechos
subjetivos.

Diferentes aspectos
doctrinarios del
derecho subjetivo

Los derechos
subjetivos
privados

Los derechos
subjetivos
públicos

A. DUALISMO EN LA INTERPRETACIÓN DE LOS DERECHOS SUBJETIVOS

Al estudiar este tema descubriremos la gran importancia y función que tienen los Derechos en su doble aspecto (derechos y deberes), y cómo podremos adecuarlos a la convivencia que practicamos en nuestras actividades diarias.

En muchas ocasiones nos preguntamos **¿Qué efecto tiene la ley en** cada una de las manifestaciones del ser humano?

La gama de situaciones en donde lo social es regido por lo jurídico es lo que día a día se nos presenta como primera respuesta a muchas de nuestras dudas con relación a eventos humanos como: el nacimiento, matrimonio, muerte-, situaciones importantes que no pueden pasar desapercibidas por el Derecho. **¿A cuántos de nosotros nos interesa reconocer estas circunstancias?** Cada uno tiene derechos como también deberes. Ante la presencia de un derecho se deriva un deber, este hecho es similar a una operación matemática planteada en un ejercicio con su respectiva respuesta. **Por ejemplo:** Todos los individuos tenemos derecho al nacimiento, pero todos tenemos el deber de velar por el respeto a este derecho. Es decir que, donde termina mi derecho comienza el deber que la ley me impone.

El Derecho no es más que el reconocimiento legal que el hombre escribe a fin de hacerlo valer a través de leyes, con miras a ser ejercido en su carácter personal, ya que el derecho se determina como el atributo que por naturaleza fue concedido al hombre, para ser ejercido por él mismo.

1. ¿A qué llamamos dualismo de interpretación?

Históricamente durante algún tiempo el hombre no diferenciaba el significado del derecho en sus dos aspectos: **subjetivo**(deriva del sujeto) y **objetivo**(deriva del orden legal), porque el valor de la persona humana no había adquirido conciencia; tanto sobre los dotes que la naturaleza había delegado al individuo, como frente a la autoridad y a terceros. De manera que al no reconocer la diferencia entre estos y la importancia de cada uno de ellos, consideraba que los derechos que poseía una persona eran otorgados por la autoridad del monarca y no como derechos inherentes a su condición de humano. Si el individuo no podía reconocer la diferencia, mucho menos que entendiéndose la trascendencia social de los mismos.

Tradicionalmente se ha considerado que los derechos subjetivos son únicamente un conjunto de facultades, no obstante, la doctrina moderna valora que, a estas facultades se le agregan los deberes.

De tal manera que:

En un sentido amplio debe entenderse por **derecho subjetivo** la relación jurídica, que se establece sobre toda persona y en sentido estricto a la facultad jurídica de ejercicio que posee todo individuo para su realización personal.

Así, el **derecho objetivo** sería la norma general reguladora de la conducta humana, y el **derecho subjetivo** la facultad y a la vez el deber jurídico que configura la conducta regulada.

En otras palabras:

El dualismo en la interpretación se ha dado históricamente al no poder establecer esa clara diferencia entre el derecho objetivo y el subjetivo y por ello es que al dualismo se ha destacado como el resultado que emana de una doble relación ley –sujeto, la que se da en dos momentos, **veamos**:

- a). En un primer momento, el contenido normativo de una ley. Ejemplo: la Constitución Política de Nicaragua.
- b). En un segundo momento, el ejercicio de los derechos y obligaciones contenidos en la Constitución Política.

Otro ejemplo: El cumplimiento o no cumplimiento a un contrato es un Derecho subjetivo porque nace de la actividad personal, el no cumplimiento de esta obligación trae como consecuencia una sanción de responsabilidad civil, a través de la indemnización de daños y perjuicios por la cual se castiga al individuo que no cumple con la obligación que cita la ley en el Derecho objetivo.

2. Derecho Objetivo

¿Qué es el Derecho objetivo? Como ya mencionábamos el Derecho objetivo se refiere al conjunto de normas que conforman el ordenamiento jurídico de un país y que regulan la convivencia. Estas son reconocidas y otorgadas por el Estado a través de derechos y deberes, consideradas desde un punto de vista individual y colectivo como derechos impuestos a la sociedad, regulados por parte de la ley a través del Estado, por lo tanto sometidos al rigor de su aplicación.

3. Derechos Subjetivos

a. ¿A qué llamamos derechos subjetivos?

Denominamos Derechos Subjetivos al conjunto de facultades que tiene el sujeto o persona de disponer de lo suyo, así como de aquellas que el estado le otorga como producto de un progresivo avance de la conciencia jurídica de la humanidad. Los derechos subjetivos son aquellos por los cuales está dotado el individuo, por el sólo hecho de nacer con vida y ser alguien, de tal manera que por ese sólo hecho vital se poseen derechos para exigir y facultades para hacer, no hacer, y/o dar aquello que se posee. **Por ejemplo:** El derecho al voto, al cobro de una deuda, al cumplimiento de la ley.

La existencia de los derechos subjetivos es el producto del reconocimiento de derechos intrínsecos del individuo ajenos a la existencia misma del Estado, como institución político-jurídica. El ser humano nace con derechos que la autoridad estatal reconoce.

Ejercicio:

Reflexiono sobre mi actuación cotidiana y escribo tres derechos objetivos que tengo como ciudadano(a) y tres subjetivos que ejerzo.

b. ¿De donde deriva la palabra derecho subjetivo?

Deviene del sujeto, lo que significa que son derechos relacionados con la persona en particular y están referidos a la regulación de las relaciones entre los particulares.

Son los derechos de cada cual, y los de una persona con respecto a los demás, conviene decir que en este momento se da el apareamiento de una doble relación entre lo que llamaremos derechos y deberes de las personas.

c. ¿Qué son derechos y deberes de las personas?

El ordenamiento jurídico de una nación tiene el **deber** de garantizar y configurar los **derechos** de los sujetos, pero tales no son creados por éste, porque la naturaleza del ser humano es propia desde el nacimiento mismo, y en su proceso histórico de formación y desarrollo del derecho le son reconocidos. Y a que ambos tienen una estrecha relación, jamás podrían encontrarse en contrariedad. (Título IV, Capítulo I Derechos Individuales, Cn.)

Observemos el siguiente esquema:



En este esquema podrá apreciar que cada uno de los derechos está en correspondiente relación con nuestros deberes, el límite de alcance de cada uno de los derechos va en dependencia con lo que yo debo hacer frente a los atributos de cada persona, es decir la ley

jamás puede garantizar un derecho a alguien sin dejar de pensar en los demás, tal sería el caso:

Juan como jefe del sindicato tiene **derecho** de convocar a una reunión, pero tiene el **deber** de comunicarle esta iniciativa a todos los integrantes de esta organización.

Ejercicio:

Leo el capítulo IV de la Constitución de Nicaragua relativo a los principales derechos fundamentales de los individuos y comento por escrito la puesta en práctica de los mismos.

En síntesis:

Los derechos subjetivos son el producto del desarrollo del pensamiento jurídico que el hombre y la sociedad ha llevado a cabo en el transcurso de la historia del derecho. De esto podemos expresar que, los derechos subjetivos emanan de la naturaleza del hombre y por tal razón han de ser reconocidos y respetados por el ordenamiento jurídico, a través de lo que el derecho escribe, es decir por el Derecho Objetivo, éste no ha sido creado por el segundo, simplemente lo ha revestido de legalidad, tiene como finalidad garantizar un orden y función dentro de la sociedad.

El dualismo consiste en la doble relación existente entre el Derecho Subjetivo y Objetivo, ambos derechos determinan a cada persona sus garantías en conjunto y la relación a sus obligaciones para con la sociedad y el estado. La persona tiene derechos que el estado le reconoce a través del Derecho escrito.

B. DIFERENTES CONCEPTOS TEÓRICOS SOBRE LOS DERECHOS SUBJETIVOS

Una vez que hemos conocido la dualidad existente entre el Derecho Objetivo con el Subjetivo, debemos señalar la importancia de estos dos aspectos, pues a pesar de que ambos están íntimamente ligados y lo ha sido así durante un largo proceso histórico. Lo importante no es darnos a la tarea de diferenciar ambos significados, sino más bien descubrir que el fin del hombre es adecuar a sus normas, las diferentes conductas o formas de ser del individuo, que nacieron con él y que el Derecho objetivamente resolvió realizar mediante un conjunto de normas que rigieran los comportamientos de los seres sociales, es decir que los hombres por su misma naturaleza tienen derechos mismos que son expresados por el conjunto de normas existentes en un país.

A continuación estudiemos algunos conceptos teóricos sobre las diferentes manifestaciones del derecho:

1. Como Eficacia Jurídica

Desde el punto de vista de la eficacia jurídica, es derecho subjetivo, la situación en la que se encuentra un sujeto como titular de un interés que está reconocido socialmente como legítimo.

Por ejemplo: El derecho del acreedor de exigir el pago a su deudor en un contrato de préstamo, se exigen las cantidades prestadas más los intereses respectivos a esta obligación.

El ordenamiento jurídico tutela genéricamente éstos derechos en sus declaraciones o principios más generales, pero depende de las autoridades encargadas para tal acontecimiento declarar la tutela del mismo, nos referimos a los jueces, investidos de facultad por el sistema jurídico.

Por ejemplo: El acreedor recurre ante el juez para tutelar su derecho de crédito

Para tener total práctica de sus derechos en disputa, primero debe recurrir a una autoridad judicial para hacerlos efectivos, y posteriormente ser reconocidos por esta autoridad y el Derecho mismo. **Ejemplo:** En un divorcio se espera una sentencia o resolución judicial, para resolver la distribución de bienes entre dos sujetos: esposa y marido.

2. Como Pretensión

El derecho subjetivo visto como una **pretensión**, es la situación en que se encuentra un sujeto que puede exigir de otra persona determinada el cumplimiento de un deber u obligación, con el propósito de obtener la ejecución de una sanción en contra del individuo culpable por incumplimiento. Desde este punto de vista, la correspondiente aplicación de una norma jurídica debe regular específicamente el caso.

El sujeto de derecho lleva a cabo sus inquietudes movido por los argumentos que pretende reclamar o pedir basándose en lo que considera correcto, claro que todo lo que el derecho

nicaragüense regula lo hace partiendo de las diversas situaciones que acaecen en nuestra realidad como sujetos y como nación, mismas que recoge la ley para ser practicadas por sus ciudadanos y por sus instituciones.

El Derecho no invita a obrar, no se limita a dar un consejo o recomendación, sino que claramente manda, estableciendo de forma taxativa los límites entre el hacer y el no hacer.

La imposición coercitiva depende de la voluntad de la persona como titular del derecho el cual reclama ante la ley. El derecho limita las voluntades de los ciudadanos, en vista que el Derecho de uno finaliza cuando inicia el derecho de otro. **Por Ejemplo:** La actuación de una persona, como parte acusadora en un juicio, pretende que la sentencia que dicte el juez favorezca a su persona.

3. Como Capacidad Creadora

El Derecho Subjetivo desde el punto de vista de la **capacidad de creación** del derecho, del poder de originar, transformar o extinguir derechos y obligaciones, mediante la expresión de consentimiento, implica la libertad independiente de la persona al realizar determinados actos, sin ninguna presión o intimidación.

Esto quiere decir que de acuerdo con este concepto cada uno de nosotros está fielmente protegidos por el Derecho. Desde su doble aspecto de derechos y obligaciones, podemos tener derechos sin renunciar a ellos bajo ningún argumento o violencia, al mismo tiempo, perfectamente podemos tener obligaciones de cualquier especie, siempre y cuando respetemos el orden que ya está establecido y, absolutamente, nadie puede menoscabar esta doble relación. **Por ejemplo:** La firma de un contrato, la elaboración de un testamento, etc.

4. Como obligación con los demás

Desde el punto de vista **de la obligación de los demás**, el derecho subjetivo es aquel que ejercita cada persona hacia los demás como sociedad basados en el respeto, a fin de que éstos sean cumplidos en total correspondencia los unos a los otros. Para quienes no cumplan el deber de abstenerse a perturbar los derechos de los demás en virtud de las normas jurídicas específicas (el respeto a la vida, a la libertad, a la propiedad, etc.) se prevén sanciones que regulan los comportamientos de los sujetos con relación a sus semejantes.

Esta obligación no consiste en lo que la persona deba dar, debe proyectarse en cada una las diferentes situaciones que se establecen dentro de los sujetos de una sociedad, lo que quiere decir que, cada acción de un sujeto está realizada con relación a otro.

Existe una rigurosa conexión entre las diferentes relaciones sociales ya que el derecho se refiere a todos y cada uno de los comportamientos que exteriorizan los hombres, partiendo del elemento social hasta caer al elemento jurídico, es decir que toda acción, en primer lugar, se origina como un evento propio de una circunstancia a la que el derecho no originó, sino que transformó en acto legal.

Para llegar a este punto la persona tuvo que haber analizado la situación dada para ser regulada por la norma y determinar así su conducta respecto al orden establecido.

¿Qué necesitamos Ud. y yo como sujetos de derechos, qué necesita Ud. en su calidad personal? El individuo necesita adecuar cada uno de sus actos de forma particular al derecho es decir seguir a la norma expresada en el ordenamiento jurídico. De tal forma que para resolver esta dualidad el Derecho ordena las relaciones de los hombres, no los deja a su libre arbitrio, es decir, no deja la conciencia de los individuos al cumplimiento o no de alguna disposición. Su eficacia radica en que para esto el ordenamiento no creó los derechos de los sujetos simplemente los configuró, dándole una organización y función socio - jurídica.

Ejemplo: Los Derechos humanos no nacieron con la Constitución Política de la República, este documento simplemente los retomó en su contenido para recordarnos que son parte de nuestro orden; tengo el **derecho** a la vida y por ende me encuentro **obligado** a respetar a los demás.

Resumamos

Las diferentes manifestaciones del derecho subjetivo podemos analizarlas desde diferentes puntos de vista:

- a) **Como Eficacia:** El ordenamiento jurídico tutela los derechos a través de las autoridades encargadas para tal efecto investidas de facultad por el Sistema jurídico.
- b) **Como una pretensión,** el sujeto de derecho lleva a cabo sus inquietudes movido por los argumentos que **pretende** reclamar o **pedir** basándose en lo que considera conforme a ley.
- c) **Como capacidad creadora:** El Derecho en desde su doble aspecto representa: **Los derechos y obligaciones**, atribuidos a la persona siempre y cuando respete el orden que ya está establecido, nada ni nadie puede menoscabar esta **doble relación**. (la firma de un contrato, la elaboración de un testamento, etc.)
- d) **Como obligación con los demás,** el derecho subjetivo es aquel que ejercita cada persona hacia los demás dentro de la sociedad basado en el respeto, a fin de que éstos sean cumplidos en total correspondencia (los unos a los otros).

Actividad de autoaprendizaje No. 1

1. Defino con mis palabras qué es derecho objetivo y derecho subjetivo.
2. Comparo los derechos subjetivos y objetivos y destaco sus semejanzas.
3. Elaboro un cuadro sinóptico en el que se destaque el por qué de las diferentes teorías de los derechos subjetivos
4. Verifico la calidad de mi aprendizaje en la hoja de respuestas de la página 64-65.

C. DIFERENTES DOCTRINAS DE LOS DERECHOS SUBJETIVOS

Antes de introducirnos al tema es importante que Ud. haya adquirido total comprensión del tema anterior que trataba sobre los Diferentes conceptos teóricos de los derechos subjetivos abordados a través de diferentes puntos de vista: como eficacia, como pretensión, como capacidad creadora, como obligación con los demás, ya que de ahí Ud. alcanzará conocer más profundamente estos derechos con las diferentes doctrinas que el derecho ha desarrollado en el tiempo y en el espacio.

El Derecho tiene eficacia jurídica por emanar no sólo del sujeto sino de las autoridades (estado); surge como pretensión por tratarse de un pedimento de una razón que pretendo sea resuelta; como capacidad creadora por instituir figuras, recursos, a través del orden legal que nace dentro de la sociedad para protegerlo; como obligación para con los demás porque nos encontramos en una doble relación(derechos y deberes) sujeto a sujeto, respetando cada uno de nuestros derechos por medio del deber jurídico.

¿Cómo nacen los Derechos Subjetivos? Algunos juristas y filósofos han desarrollado diversas ideas respecto al origen de los derechos subjetivos, intentando situarlos en un determinado momento de la historia o en determinada fase del desarrollo del pensamiento jurídico argumento que ha sido expuesto con anterioridad a este tema donde se complementan directamente. Si existen diferentes conceptos sobre los derechos subjetivos, el resultado será la aparición necesaria de la investigación profunda de varios estudiosos que han llegado científicamente a descubrir que doctrinalmente los derechos subjetivos se plantean en algunas de las muchas teorías, atendiendo a la necesidad misma del ser en su momento y realidad. La respuesta de cómo nacen los derechos subjetivos ha sido un aspecto que ha sido objeto de mucho debate, y lo será siempre por la naturaleza misma del derecho, por ser un producto en constante evolución y resultado cultural de cada pueblo. No obstante, para efectos de ilustración, brevemente señalaremos algunos puntos de vista doctrinarios.

1. Teoría de la Voluntad

El filósofo alemán **Enmanuel Kant**, destacado doctrinario sostuvo que los derechos subjetivos son el resultado de la libre voluntad del ser humano, al respecto, afirma en su libro "Fundamentación Metafísica de las Costumbres, lo siguiente: *"Para que un precepto legal posea obligatoriedad, es indispensable que derive de la voluntad del sujeto que ha de cumplirlo"*. Como puede apreciar los elementos voluntad y obligatoriedad se encuentran ligados al individuo porque esto no sería posible si no penetrase en su interior, de tal manera que cada persona sintiera el peso de tal obligación, o sea el deber de cumplir y ejercitar lo que la ley manda a obedecer.

Por su parte, el jurista nicaragüense **Ernesto Castillo Martínez**¹ en su libro **Introducción al derecho**, sostiene que para Kant existe una ley universal de libertad, por medio de la cual, el derecho es un conjunto de condiciones que hacen posible la conjugación de la voluntad de cada uno con respeto a los demás.

¹ Ernesto Castillo, Introducción al Estudio del Derecho, Editorial Nueva Nicaragua, Managua, 1996, Pág. 172.

Según el Doctor Castillo, el derecho condiciona al sujeto por medio de la voluntad misma que será objeto de control a través no sólo de la voluntad de unos cuantos, sino con relación a la voluntad misma de toda la sociedad.

Ejemplo: El deber de respetar los derechos de los demás.

Para el jurista alemán Bernardo Windscheid, el derecho es igual a la voluntad general, y el derecho subjetivo es sólo un fragmento que se encuentra en el sujeto; contiene la facultad del individuo de actuar sobre la base de su propia voluntad, pero cuya facultad se la otorga el orden jurídico.

Es lógico pensar que para este jurista el Derecho es producto del orden social, refiriéndose a todo los sectores de la población de una nación, la suma de todas las actitudes y probabilidades de los seres, jurídicamente el hombre se desarrolla dentro los diferentes roles sociales para posteriormente ser determinado en su desempeño individual.

Según Windscheid, el derecho subjetivo puede concebirse de dos formas, a saber:

- a. Como la voluntad que ejerce un sujeto que exige el comportamiento de otras personas con relación a las facultades concedidas por la norma jurídica. **Ejemplo:** pedimento de una sanción por un delito cometido ante las autoridades correspondientes.
- b. Como la voluntad del individuo que da lugar al nacimiento, modificación o extinción de ciertos derechos. **Ejemplo:** una compraventa.

Tanto Kant como Windscheid sostienen la teoría del fundamento, la cual expresa que el origen de los derechos subjetivos radica en la voluntad **intrínseca** del individuo; la diferencia entre ambos personajes está en que para Kant: la voluntad es autónoma y libre en todo el sentido de la palabra, en tanto para Windscheid: esa voluntad del sujeto es un fragmento de poder que es otorgado y reconocido por una autoridad superior, entendido esto como el orden jurídico que regula la conducta de todos los ciudadanos conocido como el Estado.

2. Teoría del Interés

Esta teoría la defiende el jurista alemán **Rodolfo Jhering** y su esencia radica en que para él, el derecho subjetivo está compuesto de dos elementos: uno sustancial, y otro formal, así: El elemento sustancial es el interés del individuo, y el formal es la acción de ese individuo de proteger ese interés. Para Jhering un interés no es jurídico, sino cuenta con un procedimiento para un control judicial. En este sentido, sostiene que el derecho sólo produce cosas útiles y el destinatario de los derechos son los seres humanos, por tanto, el contenido de todo derecho es siempre un bien, de tal manera que a ese bien se le debe agregar el valor y el interés.

El valor es la medida de la utilidad de un bien y el interés es el valor en su relación particular con el individuo y sus aspiraciones.

De lo anterior se deduce que, el derecho subjetivo es el **interés jurídicamente protegido**, a lo que hay que complementar que, desde el punto de vista de esta teoría, la posibilidad de usar, aprovechar, disponer o reclamar, se deja a la propia iniciativa del titular o propietario del derecho, quién puede prohibir y exigir cuando lo desee. **Ejemplo:** El derecho a ser propietario y reclamar dicho interés en un objeto, como titular de éste; una casa, un automóvil.

3. Teoría Ecléctica

Esta teoría pertenece al jurista Jorge Jellinek y su esfuerzo consiste en unificar o conciliar la teoría de la **voluntad**, con la del **interés**, afirmando que los derechos subjetivos son *el interés tutelado por la ley, mediante el reconocimiento de la voluntad individual*.

Como podrá observar, más que el sostenimiento de un planteamiento teórico parece ser el esfuerzo de conciliar posiciones, algo que es muy común en la historia cuando se producen dos posiciones contrapuestas, siempre surge un tercero que busca dar solución a la discordia, que trata de dirimir el problema.

El estado, a través del Derecho tutela regula y reconoce los derechos de los sujetos, actuando sobre las diversas relaciones entre los hombres, así mismo aquellas relaciones que deriven de éstos con el estado, entes u organizaciones públicas y privadas. **Ejemplo:** La Compraventa entre particulares, la compraventa entre un particular y el Ministerio de Agricultura(Órgano estatal).

4. Teoría de la Técnica Jurídica

Esta teoría es bastante abstracta y sostiene que, desde el punto de vista del jurista Francés Demogue, la misión del derecho es proteger ciertos intereses, que son resultados de las relaciones establecidas entre sujetos de derecho. En este sentido el papel de la técnica jurídica radica en identificar y determinar cuáles son los sujetos de derecho, a quiénes la ley determina garantías y deberes, partiendo de su naturaleza y no se limita a precisar cuáles son los actos delictivos que cometen las personas.

La labor fundamental de la técnica jurídica consiste en transformar una regla ideal de conducta en una regla de fiel cumplimiento. Para el jurista francés Francois Geny, nociones como derecho subjetivo, sujeto de derecho, persona moral, son simples recursos o elementos de trabajo que utiliza la técnica jurídica para **resolver las diversas controversias o dificultades que acontecen en el mundo del derecho**, tal es así que pueden ser modificadas, transformadas, o incluso hasta desaparecer, si se encuentran nuevas nociones ideales para ser sustituidas.

De esto se deduce que la Ciencia del Derecho no es estática, frecuentemente se encuentra en constante avance con relación al conjunto de disposiciones que rigen la vida social de un país, tal es así que, día a día se implementan cambios en algunas de nuestras leyes debido a que las generaciones de los hombres desarrollan una diversidad de actividades que en décadas pasadas no habían descubierto. **Ejemplo:** Muchas de las leyes dictadas en el período del presidente Zelaya como la Constitución dictada en 1826 sufrió cambios acordes con la realidad existente en el momento, de tal forma que esta sentó una base para la actual Carta Magna.

5. Teoría de la Negación de los Derechos Subjetivos

Esta teoría es retomada por algunos pensadores que desde distintas ópticas coinciden en negar la existencia de los derechos, ubican al individuo en un nivel superior a la colectividad y,

por el contrario, consideran que la sociedad en su conjunto constituye el primer rango de prioridad para el establecimiento de valores y, por consiguiente de derechos.

Para el llamado padre de la sociología, Augusto Comte y para el jurista León Duguit, los derechos subjetivos son un concepto individualista, desintegrador del orden social que pertenecen a una etapa metafísica de la historia, en la que predominaba una moral presidida por el principio del individualismo. Para ambos autores el único derecho subjetivo concebible es el **derecho de cumplir con los deberes de la sociedad**, los derechos subjetivos no existen sólo la función social de los hombres en la sociedad.

Como podrá observar, tanto para Comte como para Duguit los derechos subjetivos son anulados por los deberes sociales, guiados por el principio de la solidaridad. Lo único que existen son los deberes sociales. La importancia de esta teoría es determinada por los intereses de la sociedad, de las colectividades, en ningún momento esta teoría considera al hombre como punto clave del orden jurídico, el hombre está regulado bajo lo que debe hacer, no sobre lo que puede hacer, determinando que el fin social es el motivador del orden Jurídico, nunca al individuo como parte de la sociedad, sino a la sociedad en un todo, un conjunto de individuos a favor de todos, y no a favor de su individualidad.

Para el pensador Carlos Marx, el derecho no es más que un simple instrumento de la clase social que detentaba el poder, impuesto por la voluntad de la clase dominante del momento sobre la clase socialmente dominada y desposeída. Así, para los ideólogos marxistas los derechos subjetivos son concebidos como la formalización jurídica de los injustos privilegios de las clases sociales del momento, para este pensamiento todo interés individual debe estar por debajo del interés colectivo.

El fin supremo es la igualdad social, por ello los derechos económicos, sociales y culturales de los pueblos, vistos estos en su conjunto, constituyen la única razón de ser del orden jurídico, más nunca el interés particular. La persona no es vista como un ente capaz de adquirir derechos, solo actúa en correspondencia a lo que debe hacer a favor del bienestar común, a la Sociedad, tales deberes no son antepuestos por un derecho emanado de un particular. Ejemplo: La distribución de terrenos en atención a la clase desfavorecida.

6. Teoría de Kelsen

Hans Kelsen jurista austríaco, sostiene en su obra "Teoría pura del derecho" que los derechos subjetivos son los derechos existentes en el ordenamiento jurídico, sólo que vistos desde la perspectiva individual.

Sostiene además que: no hay derecho subjetivo sin consecuencia, ya que de otro modo, la norma no sería obligatoria, en ese sentido se sitúa al derecho subjetivo como parte del derecho objetivo o lo que sería más correcto como un todo sin diferencias.

Para Kelsen no existen facultades, entendidas como derechos individuales. Según este jurista, la facultad de hacer aquello que no está ordenado ni prohibido por la ley, o la de disfrutar de los objetos que nos pertenecen, son simples reflejos de un deber general de respeto, impuesto por el derecho objetivo a todas las personas, más no constituye un verdadero derecho.

En esta teoría se retoma al Derecho Objetivo como el conjunto clave al que se halla vinculado de forma interna el derecho subjetivo, es decir se entiende que un todo funciona de forma armónica.

Los derechos nacen una vez que al interés general se le imponen sus deberes, esta teoría hace énfasis en que estos derechos son simplemente creación o elaboración de normas legales, tienden a surtir los efectos con miras a un deber general, tienen la categoría de real, siempre y cuando el ordenamiento de un país así lo determine. **Ejemplo:** Todo sujeto tiene derecho a servicios públicos como agua, luz, teléfono, así mismo tiene el deber de pagar tales servicios, sobre este derecho que nace de una necesidad individual, repercute de forma general en un derecho y deber de toda la población.

7. Teoría de Luis Recasens Siches

Para el jurista español Luis Recasens Siches, tener un derecho subjetivo significa que la norma vincula a la conducta de un sujeto, un deber asociado a un cierto tipo de comportamiento en otro u otros sujetos.

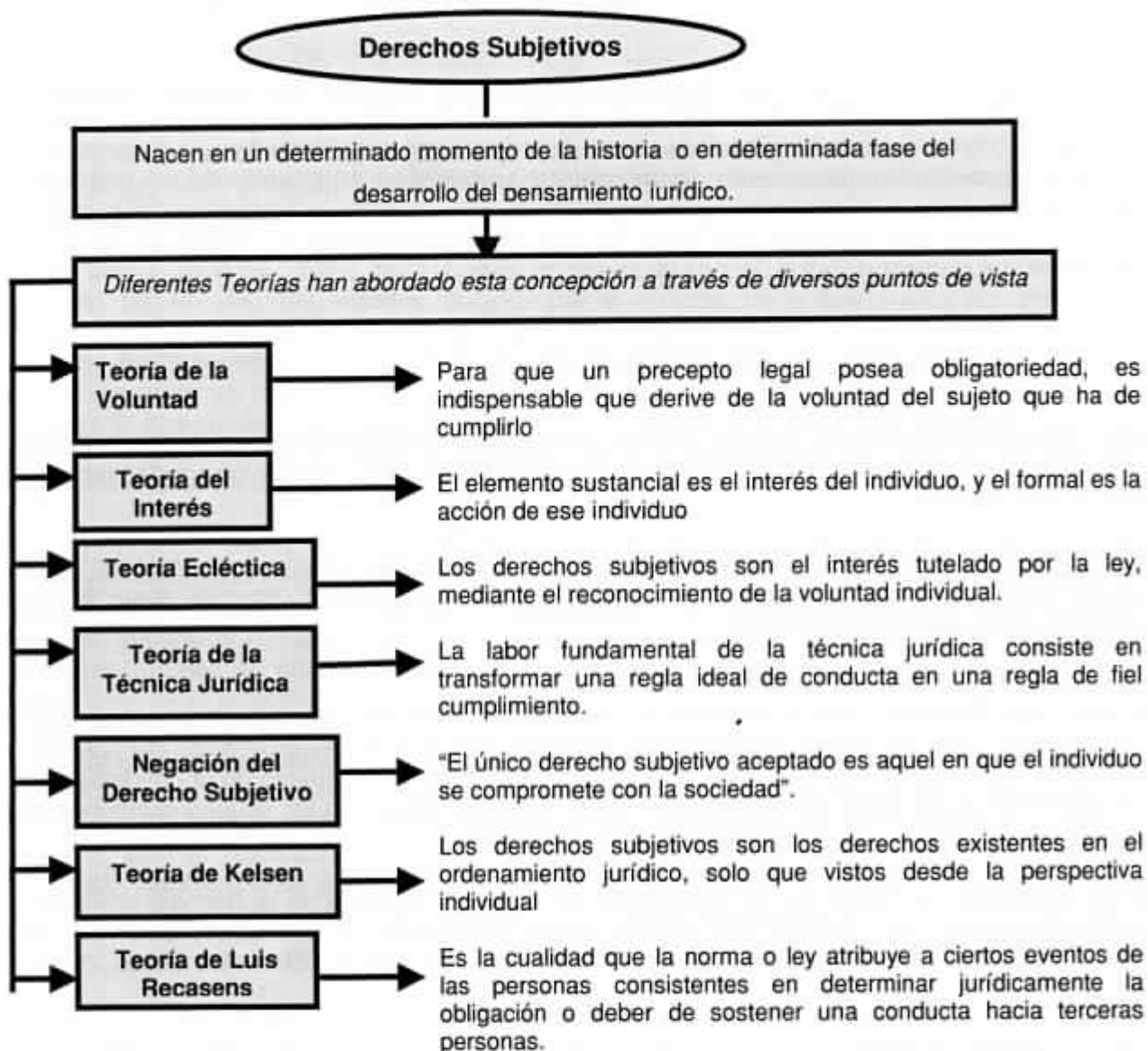
Por tanto, el Derecho subjetivo es la cualidad que la norma o ley atribuye a ciertos eventos de las personas consistentes en determinar jurídicamente la obligación o deber de sostener una conducta hacia terceras personas.

Afirma Luis Recasens, que el derecho no es un fenómeno de voluntad, ni tampoco debe considerarse como un interés jurídicamente protegido, sino que es una proyección del precepto jurídico de una calificación normativa que se deriva del precepto respecto de la cotidianidad. Es decir tendrá que partir de la costumbre misma que se reflejan en los sujetos componentes de una sociedad a la cual ha de brindarse total protección.

Este argumento se basa en la adecuación de posibles actividades o hechos realizados habitualmente por los hombres con relación a sus semejantes, lo que quiere decir que es necesario ajustar tales comportamientos al control legal del estado. **Ejemplo:** Robar, matar, etc.

Con lo anterior podemos concluir con el siguiente esquema en relación con las diferentes teorías que abordan la importancia de estos derechos, esquema que podrá apreciar en la página subsiguiente.

Concluamos:



Actividad de Autoaprendizaje No. 2

1. Elaboro un esquema simplificado sobre diferentes teorías de los derechos subjetivos, partiendo del esquema anteriormente planteado.
2. ¿Qué teorías son aplicables a los ejemplos siguientes?
 - a. Celebración de un contrato de compra y venta
 - b. Las personas sujetas a procedimientos judiciales por incumplimiento de un contrato o por cometer delito.
 - c. El derecho a la vida, a la libertad y a la integridad física. .
3. Retroalimenta mi aprendizaje en la hoja de respuestas de la página 66.

D. LOS DERECHOS SUBJETIVOS PRIVADOS

En temas anteriores conocimos algunas de las muchas teorías desarrolladas en el campo doctrinal, cada una de ellas toma una posición importante en cuanto a los individuos como sujetos de derechos y obligaciones.

Todas ellas nos llevan a la conclusión que el hombre puede situarse en diversos roles, según naturaleza de éstos, no obstante hay quienes exponen que la voluntad del hombre es necesaria para la aplicación de los preceptos legales, tal es el caso de la teoría de la voluntad que expresa todo lo contrario a este argumento.

En la teoría de la negación no hay derechos, solamente deberes, sin embargo ha de considerarse que si bien es cierto los deberes deben ser impuestos a cada individuo, partiendo de su esencia natural, pero advirtiéndole que no hay derechos propiamente dados, sino más bien que los deberes hacen de derechos siempre y cuando se respete el bienestar común, es decir a la sociedad en su totalidad. Por otro lado, la Teoría de la Técnica jurídica advierte que el comportamiento del hombre se encuentra limitado por un orden y este mismo reconoce tanto derechos como obligaciones propias del sujeto.

Profundizaremos en este tema la estrecha relación existente entre los diversos derechos subjetivos, tanto de carácter público como privado.

¿Esta forma de vida necesariamente es merecedora del rigor de un orden jurídico-social? Es correcto pensar que sí, porque el Derecho es el poder regulador de todos los actos conscientes, voluntarios y libres que ejecutan a diario todas las personas de una sociedad.

Los derechos subjetivos se nos presentan como la verdad imprescindible para la consecución de actos dentro de la cotidianidad de la sociedad, en **donde acaecen situaciones entre particulares, quienes tratan de resolver, dar solución a sus relaciones en conflictos.**

La Ciencia del Derecho ha tratado constantemente de determinar la naturaleza de estos derechos, así como la razón de su aplicación dentro del orden legal, para ésto ha regulado las relaciones entre particulares con la finalidad de limitárseles exclusivamente a los miembros del conjunto social. Pero seguro que nos seguimos preguntando, **que son los derechos subjetivos privados?**

Antes de introducirnos en el tema de las teorías del derecho subjetivo privado, veamos que significa este concepto.

Derechos subjetivos privados: Son derechos reconocidos únicamente a la persona o sujeto que los ejerce de forma particular.

1. Teoría de los Derechos Subjetivos Privados

Durante mucho tiempo algunos autores han llevado la tarea de clasificar estos derechos desde diferentes criterios, pero nosotros los estudiaremos desde dos aspectos los que a continuación les expondremos:

a. Derechos autopersonales

¿A qué llamamos derechos auto personales? Llamamos derechos autopersonales a aquella facultad que tiene un sujeto cuya razón de ser radica en la individualidad **física** y **psíquica** del mismo.

En un primer momento nos referimos a la acción motora que efectúa una persona, tal sería el hecho de vender un objeto y para esto realiza actividades en donde interviene su persona físicamente, o sea que ella tiene que existir humanamente para poder ejecutar sus derechos autopersonales. En un segundo momento analiza el motivo por el cual desea vender el objeto de su propiedad, ejerciendo tal facultad a través de su potencial mental utilizando aquello que nosotros llamamos raciocinio, en donde pudiese ser que intervinieran elementos tales como: precio de oferta, condiciones , etc.

Ejemplo:

Acción Motora: Juan pone a prueba la moto que le está vendiendo a Pedro

Acción racional: Juan decide venderle a Pedro bajo una escritura.

Ambas acciones son derechos que derivan de la naturaleza del ser humano, y por consiguiente tienen la categoría de ser **absolutos** ya que éstos son reconocidos por el Estado y la Constitución de un País.

Estos derechos son otorgados en función de un fin general, lo quiere decir que todos los individuos estamos obligados o tenemos el deber de respetarnos mutuamente, por ser derechos fundamentales enraizados en nuestra humanidad.

¿Qué son los Derechos Fundamentales? Debemos entender que tales atributos surten efectos en la persona, son atributos inherentes a ella, tal es el caso del Arto. 23 de la Constitución Política de Nicaragua que determina los derechos fundamentales como: EL DERECHO A LA VIDA, en donde cada hombre se sentirá satisfecho al descubrir que tal derecho le es respetado, aún antes de nacer, y llegar a la conclusión de que es constituido por un concepto amplio, reconocido por la ley de forma absoluta .

De esta manera nos encontramos ante una relación de sujeto a sujeto, lo que significa reconocer mutuamente cada uno de los atributos que nacen de nuestro ser a través de un orden regulador de conductas de la convivencia humana y que lógicamente afectan o interesan al grupo social.

Recuerde que en el curso anterior estudió que, para la concepción iusnaturalista, el derecho es principio y complemento del conjunto de leyes. Todo aquello que emana de la naturaleza del hombre no es otra cosa que todo aquello que dicta el buen hacer de nuestros hechos. Así mismo recordemos que los romanos no establecían diferencias entre los términos de derecho y justicia, porque para ellos el Orden Natural de las Cosas imponía a los hombres sus respectivos deberes acordes al bienestar común. Esta cultura encontró su fundamento en el aspecto religioso, es decir en la relación constante de esta gente con sus dioses, de quienes decían emanaban sus normas.

Si bien es cierto tal como lo decía Celso: el Derecho viene a ser el arte de lo bueno y justo, no muy lejos de lo que pensó la corriente cristiana, la razón del bien radica en la presencia **absoluta** del hombre que irradia sabiduría en las relaciones humanas sometidas al Poder

Social y que está por encima del conjunto de leyes de una nación, es decir el derecho nace de las relaciones humanas reconocidas por un ordenamiento jurídico. Entonces respondamos al siguiente interrogante:

¿Los Derechos Autopersonales son absolutos? Son absolutos a fin de que todos los ciudadanos de un país o nación hayan de respetarlos y no porque sean el resultado de la formación del Estado, sino simplemente por ser de naturaleza individual.

Cada ser humano es único y por lo tanto corresponde al Estado otorgarle garantías propias como sujeto de derechos y deberes, aunque alguna vez vaya en contra de la ley. (Tal es el caso de la pena de muerte que no puede aplicársele a una persona pese a que haya matado a otra, nuestra legislación la prohíbe).

La pena de muerte no existe en nuestra legislación porque se supone que es deber del Estado garantizar este derecho, aún al infractor de la norma. No es lógico pensar que este acto delictivo sea penado a través de otro que derive del propio ordenamiento jurídico, si fuese así, nos encontraríamos frente a un acto delictivo de igual trascendencia social.

b. Derechos potestativos

Al referirnos a estos derechos lo haremos como: " aquellos derechos que se ejercitan frente a todos los sujetos, siendo titulares de una determinada garantía (objetos o sumas de dinero)².

Por ejemplo obsérvese lo siguiente:

Titular Benito Pérez dueño del automóvil demuestra con escritura pública su titularidad.

Un titular de derecho es por consiguiente la persona quien tiene a **título propio** la facultad de disfrute y ejercicio de UN BIEN O COSA (sujeto activo) y frente a éste a la persona que soporta la obligación o deber (sujeto pasivo) con relación al Derecho del primer sujeto.

Estos derechos se ejercitan acorde con el reconocimiento que el Estado ha descrito para tal fin, aunque este poder llamado **potestad** se encuentre disminuido por la intervención del órgano estatal a fin de garantizar la autodeterminación de la persona como sujeto de derechos y deberes.

² op. Cit. Pág. 180.

Observemos lo siguiente:



Los derechos potestativos tienen la fuerza o poder de ejercer determinadas relaciones; como Ud. pudo observar estas dos personas se vinculan a través de un contrato de préstamo, aquí la figura del contrato regula de forma directa esta relación jurídica, puesto que el contrato es ley entre partes y el estado actúa como garante para el cumplimiento de éstos, por medio de los órganos judiciales. Tal es así que históricamente nuestro Derecho ha eliminado figuras que obstaculizaban nuestros derechos como en el caso de la Esclavitud y la Servidumbre, en donde los individuos eran sometidos a un desmedido control de sus derechos por terceras personas mismos que no podían ser tutelados por su titular. Actualmente existen leyes de Familia que regulan la situación de los hijos con relación a los Padres, durante su minoría de edad, los hijos se someten a la tutela de sus Padres con relación a la capacidad de ejercicio de dichos derechos que no pueden ser practicado con intervención de la tutela de los Padres, esto no quiere decir que no posean capacidad de derecho, **Por ejemplo:** Juan tiene una casa a su nombre, pero no la puede vender porque apenas tiene 15 años.

El Derecho le atribuye a Juan **capacidad de derecho** es decir poder ser el dueño del inmueble, pero este mismo derecho no lo faculta para realizar ventas por no tener facultad legal para realizar dicha transacción, a esto es lo que llamamos **capacidad de ejercicio**.

2. Los Derechos Reales

¿Qué son los derechos reales? Clásicamente se les define “como aquellos derechos que, creando una relación inmediata y directa entre una cosa y la persona a cuyo poder se encuentra sometida de una manera más o menos completa, son por esto mismo susceptibles de ser ejercidos no solamente contra una persona determinada, sino frente y contra todos, “*erga omnes*”³. Al expresar que son derechos sometidos a la individualidad de una persona, que solamente podrá ejercerlos por ser un titular de derecho reconocida por el derecho y las leyes.

Se debe entender que estos derechos están unidos de modo necesario a un bien material, lo que nos hace ubicarlo visualmente en nuestro medio .

Por ejemplo: Juan Pérez es propietario de un inmueble (finca), derecho real que demuestra con la escritura pública a su nombre, es decir es real porque es un derecho personal materializado en este documento donde se determina titular del mismo.

Según nuestro código civil en su arto. 596 dice: Es el derecho real que una persona ejerce sobre una cosa, cumpliendo un propósito es decir: “Procuran beneficios a las personas a quienes se les atribuyen, beneficios mismos de los cuales tienen total manejo” .

De esto podemos expresar que los objetos reales son bienes, cosas, objetos que generan bienestar al hombre y por ende jurídicamente, deben ser protegidos y tutelados, al respecto el Código Civil de Nicaragua determina que no existe diferencia entre cosa y bien, por ser de igual trascendencia.

Los romanos concebían los derechos reales como el Derecho de : **usar, disfrutar y abusar del bien al cual el derecho le otorgó titularidad**, es decir como Derecho Absoluto.

Actualmente en nuestra legislación desde un punto de vista estrictamente jurídico, este concepto recoge solamente el uso y disfrute de tales atributos sin más limitaciones que los que la misma ley dispone.

En este sentido concuerdo con el fundamento que afirma el Dr. Ernesto Castillo, en su libro de Introducción al Derecho: un Titular puede ejercer este derecho siempre y cuando el individuo entienda que las relaciones que deriven de estos derechos constituyan una relación entre personas y no entre objeto y persona; las cosas nunca podrán estar obligadas con nuestro ser, ya que son objetos materiales que no pueden establecer una obligación para con nosotros por el hecho de ser producto de nuestras actividades y no un ente capaz de adquirir derechos y obligaciones.

Por ello se han otorgado garantías para asegurar la **persecución de los objetos**, para aseguramiento de los bienes de forma particular, cuando sean objeto de contrato, es decir ir

³ William Villagra. Introducción al Estudio del Derecho. Pág. 156.

contra cualquiera que no demuestre mejor derecho que el mío, de tal modo y es que no se podrían no se podrían ejercer nuestros derechos sobre las cosas, si éstos no tuvieran tal especialidad, cada uno de nuestros derechos están respaldados específicamente lo que trae consigo que sean protegidos y por ende perseguidos contra aquellos que pretendan tener mejor derecho que el del propietario. Para entender este aspecto es importante que observe lo siguiente.

Ejemplo: un título de propiedad, inscrito a mi nombre en el registro de la propiedad, protege mi derecho frente a cualquier persona que quiera ostentar mejor título que el mío, si Juan López es el dueño frente al Registro solamente él podrá ejercer el derecho sobre la propiedad a su nombre.

Para comprender mejor la significación de los derechos reales en las personas es fundamental estudiar sus elementos característicos y clasificación. Veamos pues cada uno de ellos:

a. Características de los Derechos Reales

Los derechos reales tienen las siguientes características:

- 1). Es un derecho ejercido directamente sobre las cosas.
- 2). Es un derecho absoluto es decir que sobre ellos nadie tiene un especial deber, sino que están obligados a respetar la titularidad, es un hecho que se debe frente a todos los hombres.
- 3). La acción que protege al derecho real, es una acción real que porque se reconoce un derecho, desconocido, arrebatado, o amenazado, que puede ejercitarse en contra de cualquier persona que atente contra éste.
- 4). El derecho real es un derecho transferible, lo quiere decir que puede ser trasladado de mi titularidad hacia otra persona como resultado de una transacción, en donde posiblemente venda o done mi derecho a otro individuo
- 5). Goza de los derechos de preferencia frente a los derechos personales.

b. Clasificación de los Derechos Reales

¿Cómo se clasifican los derechos reales? El derecho real, es total y pleno, pero puede sufrir desmembramiento o modificaciones, éstos a su vez son derechos reales que se tienen, ya no sobre un bien propio, sino que sobre una ajena. Es decir que la totalidad del derecho real que tiene una persona lo puede compartir con otro sujeto y otorgarle a éste algunos de los derechos que otorgan los derechos reales.-

Los derechos reales sólo pueden ser creados por la ley por ello, el número es limitado. Nuestro Código Civil los enumera en: Propiedad, Usufructo, Uso y Habitación, Servidumbre, Hipoteca, Prenda, y Anticresis. Así mismo la más amplia calificación de los derechos reales también los distingue así:

1) Propiedad

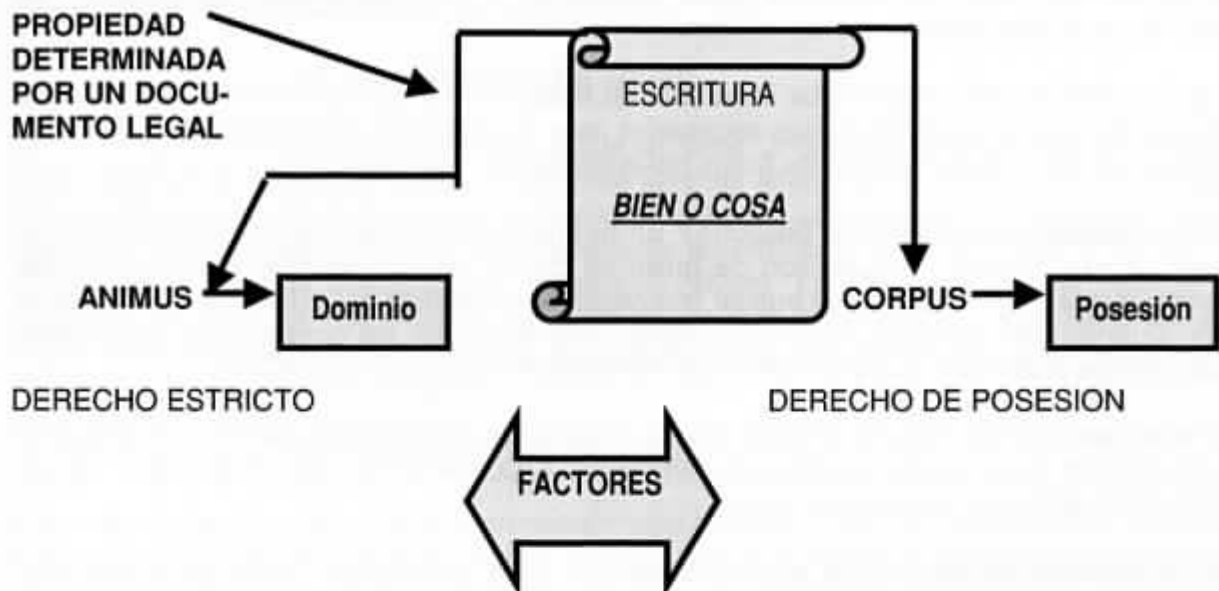
Según el art. 615 del Código Civil nicaragüense, define a la Propiedad **como el derecho de gozar y disponer de una cosa**, sin más limitaciones que las establecidas por las leyes, tal disposición lleva consigo la responsabilidad de adquirir derechos ya que necesariamente han de ser claramente especificado por la ley, a fin de evitar el quebrantamiento de sus normas.

El derecho a la Propiedad está sujeto, por causa de utilidad pública o de interés social, a las limitaciones y obligaciones que en cuanto a su ejercicio le impongan las leyes.

Esta concepción es recogida por la Constitución Política y en su art. 44 señala: se garantizará el derecho de propiedad de los bienes muebles e inmuebles, de los instrumentos y medios de producción.

Estos factores juegan un papel fundamental en la consecución de los actos generados por la sociedad en virtud de la función social que está lleva y cumple.

El derecho de propiedad implica dos factores básicos: el animus y el corpus, observemos esto en el siguiente esquema:



El dominio es decir el ANIMUS es el derecho en sentido estricto jurídico y abstracto sobre un bien, y la posesión o sea el CORPUS, es el hecho real y concreto de estar poseyendo, de estar en posesión de un objeto, bien o cosa.

2) Usufructo

Corresponde al derecho de disfrutar de las cosas que pertenecen a otro, pero con la obligación de no alterar su forma ni su sustancia.

El usufructuario tiene derecho a todos los frutos naturales, industriales y civiles de los bienes usufrutuados.

El usufructo puede establecerse sobre bienes muebles e inmuebles; en relación este derecho el código civil⁴ (estatuye este derecho en los artículos 1473, 1483).

Ejemplo:

A Luis Mena Sala, su compadre Pedro Gutiérrez Silva (Propietario del objeto) le ha solicitado a éste segundo que cuide la siembra en la finca "La Chinampa" que tiene a su nombre en San Juan de Río Coco, pero para esto han pactado realizar un contrato en donde fijan que: mientras Luis efectué este trabajo; recolecte los frutos todos los meses y entregue a Pedro el cincuenta por ciento de la siembra de legumbres, a fin de que del otro cincuenta por ciento le quede a Luis para consumo propio; todo esto lo deberá cumplir durante seis meses plazo que han decidido ambos a su culminación ya no continuará recibiendo los beneficios anteriormente acordados sobre la finca.

3) Uso y Habitación

¿En qué consiste el uso y habitación? Como su nombre lo indica el uso atribuye una calidad para percibir los frutos de una cosa ajena, suficientes a las necesidades del usuario y su familia, aunque ésta se aumente en el futuro.

Cuando se refiere a una casa recibe el nombre de **habitación** y da a quien tiene este derecho la facultad de ocupar todas las piezas necesarias para sí y para las necesidades estrictamente familiares; pero no puede recoger los frutos del edificio (arto. 1547 del C.C.)

¿Qué modalidad persigue este Derecho? En la práctica este derecho se constituye como oneroso, lo que implica la aparición de quien es dueño de la propiedad y del sujeto que pretende usar la propiedad a fin de buscar una seguridad, mediada por el lucro que satisface al dueño. Cuando este derecho implica un precio, éste deriva de las obligaciones de carácter mutuo y recibe el nombre de **CONTRATO DE ARRENDAMIENTO O LOCACION**.

Si en este derecho no mediara el factor precio, estaríamos simplemente frente a un préstamo de uso gratuito, que nuestra legislación denomina **COMODATO**, lo que indica que es un préstamo sin valoración económica alguna.

¿Qué diferencias existen entre el arrendamiento y un comodato? Basta decir una muy particular y es que del Arrendamiento resulta del pago de una contraprestación, es decir yo pago y a cambio de esto vivo en la casa durante el tiempo pactado. Se llama contraprestación porque, a través de la prestación en este caso, el arrendamiento de un servicio existe una valoración económica que opera por medio de un precio fijado por las partes.

⁴ Código Civil de la República de Nicaragua, tomo I; BITECSA, Managua, edición 1997; artos 1473, 1483.

Ejercicio:

Leo los artículos 615 del código civil nicaragüense y el arto. 44 de la Constitución política de Nicaragua. Anoto mis sus observaciones e inquietudes y los planteo en la tutoría correspondiente.

4) Servidumbre

¿A qué llamamos Servidumbre? Se le llama Servidumbre a la carga que se le impone a un predio en provecho o servicio de otro predio perteneciente a otro dueño: el predio sujeto a servidumbre recibe el nombre de **sirviente** y el predio que se utiliza de ella se llama **dominante**.

Las servidumbres son constituidas como figuras que determinan un derecho real que posee carácter de perpetuidad o temporalidad con relación a un bien inmueble ajeno en virtud del cual se puede usar de él, o ejercer ciertos derechos o bien impedir que su propietario ejerza algunos de sus derechos de propiedad. **Art. 1559, 1557 del Código Civil**

Para profundizar un poco más en este derecho real estudiaremos los principales tipos de Servidumbres que existen dentro de la legislación:

a) Servidumbre de aguas

Se le llama así por relacionarse a las aguas es decir, a una servidumbre según la cuál un predio inferior se encuentra sujeto a recibir de éste las aguas que por hecho de la naturaleza existen sin la mano del hombre, cayendo de los superiores o de aquellos que anteceden a éste.

Ejemplo: La Hacienda El Cafetal tiene dentro de su propiedad gran parte del curso del "Río Chico", atrás de esta propiedad se localiza El Vivero "La Flor", para poder realizar sus funciones de riego, la Flor necesita del agua del río que tiene curso en esta hacienda, para lograr esto necesita que éste primero le permita hacer uso del líquido, para ello necesita constituir una servidumbre de aguas.

b) Servidumbres de paso

Llamadas así porque todo dueño o propietario está obligado a permitir el paso de su propiedad a otro que lo solicita ya que al solicitante se le dificulta o le impide su entrada o salida hacia la vía pública y no puede, de ninguna forma, procurar su acceso sin que para esto no incurra en incomodidades o gastos excesivos.

Debido a este argumento la ley genera este derecho a fin de que se logre obtener el paso por los predios vecinos para la explotación y uso conveniente de su propiedad.

El paso que se origine de esta servidumbre deberá establecerse del lado en que el trayecto del predio que tiene cerrado el acceso, sea más corto con relación a éste, buscando que no cause más daño y partiendo del acuerdo al que hayan llegado las partes.

Ejemplo: Mi casa corta la salida al Matadero de Amerrisque, para esto el Matadero me ha solicitado establecer una servidumbre de paso porque su ruta actual de salida a la carretera

principal le lleva tres horas diarias y esto le perjudica diariamente, en la distribución de sus carnes en la ciudad, por este motivo he decidido dar el permiso legal de salida por el camino de mi propiedad.

Las servidumbres se realizan sólo en los casos en que las personas no tengan otra vía de acceso y que ésta será la que dicte la autoridad respectiva en este caso el juez quien se encargará de decidir tratando de no afectar a las partes.

c) Servidumbres de medianería

Como su nombre lo indica son aquellas cargas que tienen los propietarios de predios vecinos, cuando no hay constancia de que dé a conocer quién hizo el cerramiento que divide a dos predios, se considerará como medianero (Arto. 1638 C.)

Debe entenderse que este tipo de servidumbre corresponde al punto medio el cual divide a dos propiedades que comparten dicha intersección, como pudiese ser una pared divisoria de dos edificios contiguos, una pared divisoria de algún jardín situado en el campo.

Como se afirma en el Código Civil, esta clase de servidumbres obedece a que ambos predios en igual proporción hacen uso de este punto común, es a esto que se le denomina medianería.

5) La Hipoteca

La hipoteca es un derecho constituido sobre los bienes inmuebles o derechos reales del deudor o de un tercero en beneficio de un acreedor para asegurar, sobre los mismos, el cumplimiento de una obligación. Los bienes dados en hipoteca continúan en poder del propietario. Es decir, la hipoteca es un derecho real constituido sobre un inmueble o derecho real que permanece en poder del deudor para asegurar el cumplimiento de una obligación, otorgándole el acreedor el derecho de perseguir el fundo en manos de quien lo posea y pagarse con preferencia el crédito con el producto de la venta o mediante la adjudicación en pago.

6) La Prenda

El deudor puede asegurar el cumplimiento de su obligación entregando al acreedor o a quien le represente, algún objeto mueble para que le sirva de garantía. Esto es lo que se denomina prenda.

En principio este derecho implica la entrega por el deudor del bien dado en prenda: Tratándose de lo que nuestra legislación define como **Prenda Agraria Industrial (Gaceta No. 174 del 14 de Agosto de 1937)** y **Prenda Comercial (Gaceta No. 60 del 27 de marzo de 1992)**, cuando nos referimos a la Prenda Agraria lo hacemos con relación a las cosas muebles que son objeto de garantía para el aseguramiento de obligaciones a través de préstamos dirigidos al Agro o aquellas actividades dadas a la inversión del campo, **como por ejemplo:** El Banco Centroamericano me aprobó un préstamo para la producción de leche en este próximo semestre, el bien que me sirvió de garantía fueron mis cinco tractores.

La Prenda Comercial es utilizada como figura del derecho para el aseguramiento de obligaciones, dirigidas a las actividades comerciales, al igual que la Agraria son objetos muebles que garantizan el pago de una obligación. **Por ejemplo:** La Distribuidora La

Esperanza hizo un préstamo al Banco de América Central, garantizando el cumplimiento por medio de mis dos camionetas y un camión.

En ambos no se produce el desplazamiento y éste permanece en poder del propietario, con carácter de depositario. Si bien es cierto así se facilita el aprovechamiento del bien por parte del deudor propietario, al considerar la tenencia como depósito, el acreedor puede hacer uso del apremio corporal (cárcel) para obtener el pago o el bien dado en garantía.

En la práctica comúnmente se le conoce como empeño dado su ejercicio entre las personas que utilizan este derecho para obtener un préstamo a cambio de ello, brindan una garantía.

7) Anticresis

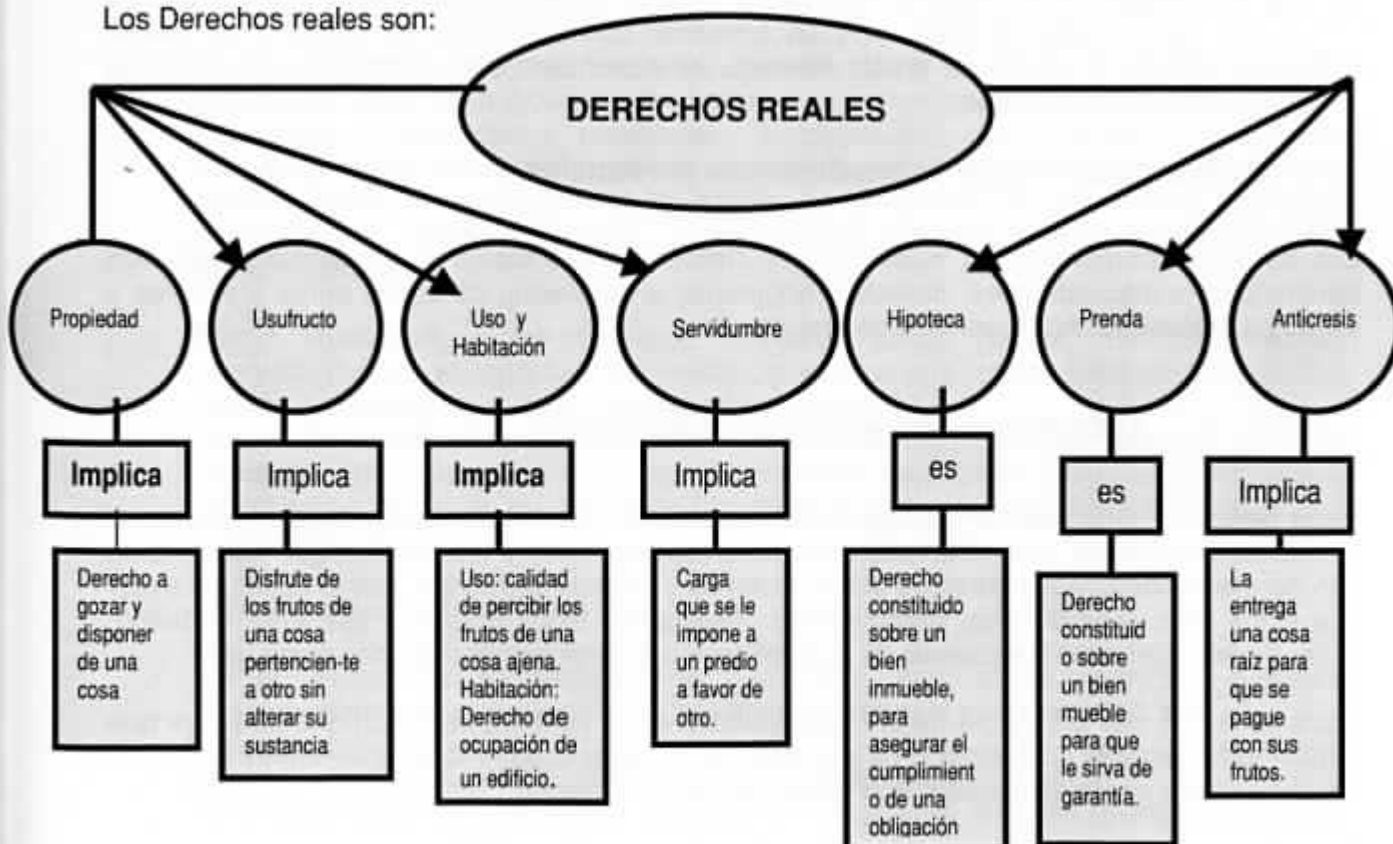
La anticresis es un contrato por el que se entrega una cosa raíz para que se pague con sus frutos. **Ejemplo:** Te pago mi deuda con mi hacienda y su producción. En este tipo de derecho real podemos observar dos elementos:

- Derecho real de goce
- Derecho a la realización del valor

El derecho real de goce es de disfrute porque por medio del cual el acreedor recibe el inmueble para que con sus frutos que resulten de este contrato se pague el crédito debido.

El derecho de realización de valor es aquel por el cual el acreedor conserva el derecho de vender judicialmente (subasta) el inmueble y pagarse con otras preferencias. En síntesis:

Los Derechos reales son:



3. Los Derechos Personales

Como su título indica son aquellos derechos que surgen de la naturaleza del hombre y que por lo tanto son susceptibles de ser ejercidos, ya que la persona es un ente capaz de adquirir derechos y contraer obligaciones, propios de la esencia legal. El derecho, a través de un conjunto de leyes, ha reconocido tales derechos como principios fundamentales del sujeto, mismos que son expresados de forma universal por todos los países del mundo.

Estos derechos son el resultado de los deberes que derivan de la Ley o de la Voluntad de quienes contratan.

En los derechos personales la relación es de sujeto a sujeto; se encuentran protegidos por acciones de orden personal que únicamente pueden entablarse frente a la persona sobre la cual se obligan.

a. Clasificación de los derechos personales

- 1) **Dar:** consiste en la entrega de una cosa Ejemplo: Juan le compra el tractor a Pedro, a cambio de esto Juan le paga el precio convenido por el objeto y Pedro le **da** el tractor.
- 2) **Un hacer:** consiste en la ejecución de un hecho o acto jurídico. Ejemplo: En el contrato de promesa de venta, el objeto inmediato es la celebración de la escritura de compra y venta.
- 3) **No Hacer:** es la conducta negativa de ejecutar un hecho o acto jurídico. Ejemplo: en la servidumbre de paso, nos encontramos con un predio dominante y un predio sirviente, el dueño del predio sirviente tiene prohibido obstaculizar el paso al dueño del predio dominante.

b. Otra clasificación de los derechos personales

Los derechos personales se clasifican en: Derecho intelectuales e industriales, derechos transferibles e intransferibles, derechos originarios y derivados, derechos puros y simples y sujetos a modalidad. Analicemos cada uno de ellos:

1) Derechos intelectuales e industriales

Estos derechos nacen con la finalidad de dar protección a los sujetos que trabajan en el campo intelectual e industrial, nos referimos a los autores, inventores y fabricantes, que lógicamente han de ejercer derechos sobre sus obras, inventos y marcas de fábrica, con el objeto de evitar que estos sean reproducidos, apropiados o falsificados. Estos derechos aseguran al dueño, titular de éstos, el control exclusivo de su explotación a fin de ser reconocidos como tales.

Estos derechos por originarse de la intelectualidad de la persona es lógico que se tenga que regular jurídicamente su invención ya que tocamos el aspecto patrimonial que habilita al autor a ser beneficiado por la explotación económica que de ella derive.

Es importante señalar que a estos derechos se le reconocen como Derechos de Autor, de Propiedad Intelectual, científica y literaria. Por tratarse de una especialidad son reconocidos como parte de gran rama del Derecho industrial regulado no sólo por la legislación, sino también en el ámbito internacional por tratarse de la producción intelectual. La propiedad intelectual se refiere a las creaciones de la mente: invenciones, obras literarias y artísticas, así como símbolos, nombre e imágenes utilizadas en el comercio. La propiedad intelectual se divide en dos categorías:

- a). La propiedad Industrial, que incluye invenciones, dibujos y modelos industriales, circuitos integrados, marcas e indicaciones geográficas de origen.
- b). El derecho de autor, que incluye obras literarias, como novelas, poemas y obras de teatro, películas, obras musicales, obras artísticas, como dibujos, pinturas, fotografías, esculturas, y diseños arquitectónicos.

Los derechos de propiedad intelectual se asemejan a cualquier otro derecho de propiedad, permiten al creador o al titular de una patente, marca, o derecho de autor, beneficiarse de su obra o inversión. Estos Derechos figuran en el Artículo 27 de la Declaración Universal de Derechos Humanos, donde se expone el derecho de Beneficiarse de la protección de intereses morales y materiales resultantes de la autoría de toda producción científica, literaria o artística.

Se suele describir el objeto del derecho de autor como "las obras literarias y artísticas", es decir, creaciones originales en los campos de la literatura y de las artes. Esas obras pueden expresarse por medio de palabras, símbolos, música, ilustraciones, objetos tridimensionales, o sus combinaciones (como en el caso de la ópera o de la película cinematográfica).

Prácticamente todas las legislaciones nacionales e internacionales sobre derecho de autor protegen los siguientes tipos de obras:

- ✓ **Obras Literarias:** novelas, cuentos, poemas, obras dramáticas y otros escritos, cualesquiera que sean su contenido (ficción o no ficción), longitud, finalidad (distracción, educación, información, publicidad, propaganda, etc.), forma (manuscrita, mecanografiada, impresa; libro, folleto, hoja suelta, periódico, revista), tanto publicadas como inéditas. En la mayoría de los países, los programas de ordenador y las "obras orales" o sea, las no transcritas, están también protegidas por la legislación sobre derecho de autor;
- ✓ **Obras Musicales:** serias o ligeras; canciones, coros, óperas, revistas musicales, operetas; cuando se trata de instrumentos, puede ser uno (solos), unos pocos (sonatas, música de cámara, etc.) o muchos (bandas, orquestas);
- ✓ **Obras Coreográficas; Obras Artísticas:** de dos dimensiones (dibujos, pinturas, grabados, litografías, etc.) o de tres dimensiones (esculturas, obras arquitectónicas), cualesquiera que sean su contenido (figurativo o abstracto) y su finalidad (arte "puro", publicitario, etc.).
- ✓ **Mapas y Dibujos Técnicos;**
- ✓ **Obras Fotográficas:** cualesquiera que sean sus temas (retratos, paisajes, acontecimientos de actualidad, etc.) y la finalidad con que se hayan realizado;
- ✓ **Obras Audiovisuales:** Anteriormente denominadas "películas" u "obras cinematográficas" incluso si son mudas y sin importar su finalidad (exhibición en sala,

emisión de televisión, etc.), su género (películas dramáticas, documentales, noticiarios, etc.), su longitud y el método empleado (filmadas "en vivo", dibujos animados, etc.) o el procedimiento técnico utilizado (imágenes fijadas sobre película transparente, videocasetes electrónicas, etc.).

Muchas leyes de derecho de autor también contienen disposiciones para la protección de las "obras de artes aplicadas" (joyería artística, lámparas, papeles de tapizar paredes, muebles, etc.).

2). Derechos que proporciona el derecho de autor

La protección por derecho de autor suele significar que determinadas utilidades de la obra son legales sólo si se efectúan con autorización del titular del derecho de autor. Las más típicas son las siguientes:

- 1). El derecho a copiar o reproducir de cualquier otra forma toda clase de obra;
- 2). El derecho a distribuir copias al público;
- 3). El derecho a alquilar copias de ciertas categorías de obras (como programas de ordenador y obras audiovisuales) por lo menos;
- 4). El derecho a hacer grabaciones sonoras de las interpretaciones o ejecuciones de obras literarias o musicales;
- 5). El derecho a la interpretación o ejecución en público especialmente las obras musicales o dramáticas o las obras audiovisuales;
- 6). El derecho a comunicar al público mediante cable o de cualquier otra forma las interpretaciones o ejecuciones de dichas obras y particularmente, a transmitir por radio, televisión o por otros medios inalámbricos, cualquier clase de obra;
- 7). El derecho a traducir obras literarias;
- 8). El derecho a alquilar, en particular obras audiovisuales, obras incorporadas en fonogramas y programas de ordenador;
- 9). El derecho a adaptar cualquier tipo de obra y especialmente, el derecho a realizar obras audiovisuales de las mismas.

Algunos de estos derechos que en su conjunto se denominan "derechos patrimoniales" no son derechos exclusivos de autorización, sino, en algunos casos específicos, meros derechos de remuneración; en algunos países y bajo circunstancias especiales, ésta es la situación del derecho a realizar grabaciones sonoras de obras musicales y del derecho a la radiodifusión de toda clase de obras. Algunas utilidades estrictamente determinadas son completamente libres, es decir, no requieren ni la autorización ni el pago de remuneración al titular del derecho de autor. **Por ejemplo:** citaciones, el uso de obras para ilustración en la enseñanza o la utilización de artículos sobre asuntos políticos o económicos publicados en otros diarios.

Además de los derechos patrimoniales, los autores (sean o no propietarios de los derechos patrimoniales) gozan de "derechos personalísimos o morales" por los cuales tienen el derecho a reivindicar su obra y a exigir que se indiquen sus nombres en los ejemplares de la obra y respecto de otros usos de la misma, y tienen derecho a oponerse a la mutilación o deformación de sus obras. Entre estos derechos personalísimos tenemos:

3). Derecho moral del autor

¿Qué es el derecho moral del autor? Es un derecho personalísimo, nacido de la necesidad de proteger eso tan íntimo y tan profundo que es el propio pensamiento. El autor tiene derecho de cuidar la integridad de la idea u obra, a perfeccionarla, a oponerse a que se deformen sus conceptos; puede decidir si la obra ha de publicarse o no, en qué momento. En fin, puede oponerse a su publicación e inclusive, destruirla. Este último derecho no es sin embargo absoluto, **por ejemplo:** un literato o un filósofo que sufre un desequilibrio, y desea destruirlas aún cuando hubiere cedido sus derechos intelectuales sobre éstas a un tercero, conserva siempre el derecho a destruirlas quedando obligado, desde luego a indemnizar al cesionario.

Por ejemplo: La obra artística, técnica, científica, etc., origina además de los derechos intelectuales de la naturaleza patrimonial, el llamado derecho moral del autor.

Generalmente, el titular del derecho de autor puede transferir su derecho o conceder licencias sobre ciertos usos de su obra, sin embargo, los derechos morales generalmente se consideran inalienables, incluso si el autor renuncia a ejercerlos, son de naturaleza extrapatrimonial, se vinculan con la naturaleza misma del hombre y es por lo tanto, intransmisible e imprescriptible.

c. Adquisición del derecho de autor

¿Cómo se adquieren los derechos los derechos de autor? Las leyes de casi todos los países establecen que la protección es independiente de toda formalidad, es decir, que la protección por derecho de autor comienza desde la creación de la obra.

Con el fin de garantizar la protección en Estados extranjeros a sus propios ciudadanos, en 1886, diez Estados establecieron la Unión Internacional para la Protección de las Obras Literarias y Artísticas, firmando el Convenio de Berna para la Protección de las Obras Literarias y Artísticas. Actualmente, el número de sus Estados miembros es diez veces superior, Nicaragua es uno de ellos. En la represión de la competencia desleal no se trata de derechos exclusivos, sino que se atacan directamente los actos de competencia contrarios a los usos honrados en materia industrial o comercial, **por ejemplo**, en relación con la información no divulgada (secretos comerciales).

La propiedad industrial trata también de la protección de las indicaciones geográficas (indicaciones de procedencia y denominaciones de origen).

Una invención, es una idea nueva que permite en la práctica la solución de un problema determinado en la esfera de la técnica. En la mayoría de las legislaciones relativas a las invenciones, la idea, para ser susceptible de protección legal (ser "patentable"), debe cumplir con ciertos requisitos tales como: tiene que ser nueva, en el sentido de que no haya sido publicada o utilizada públicamente; no debe ser evidente o sea, que no se le ocurra a cualquier especialista del campo industrial correspondiente al que se le pida; que resuelva ese problema determinado y tiene que ser aplicable en la industria, o sea, que se pueda fabricar o utilizar industrialmente.

La patente, es un documento expedido por una Oficina del Estado, en el que se describe la invención y se crea una situación jurídica por la que la invención patentada, normalmente, sólo puede ser explotada (fabricada, utilizada, vendida, importada) por el titular de la patente o con su autorización. La protección de la invención está limitada en cuanto al tiempo (por lo general, 20 años desde la fecha de presentación de la solicitud de concesión de una patente).

d. Marcas

La marca, es un signo que sirve para distinguir los productos o los servicios de una empresa de los de otras empresas. El signo, puede estar formado en particular por una o varias palabras distintivas, letras, números, dibujos o imágenes, emblemas, colores o combinaciones de colores pudiendo ser tridimensional, como la forma del envase o embalaje del producto (siempre que no sea mera consecuencia de su función). El signo puede estar formado también por combinaciones de lo anteriormente mencionado.

Aunque en algunos países y en determinadas condiciones se puede proteger una marca sin haberla registrado, por lo general, para que su protección sea efectiva, es necesario que la marca sea registrada en una Oficina del Estado (que suele ser la misma que concede también las patentes).

El registro se efectúa en función de los productos o servicios específicos. Para efectos de aplicación en Nicaragua, se realiza en el **Registro mercantil**. Cuando una marca está registrada, ninguna persona ni empresa, salvo su propietario, podrá utilizarla para productos o servicios idénticos o similares a aquellos para los que está registrada la marca. Todo uso no autorizado de un signo similar a la marca protegida también está prohibido, por consiguiente sancionado.

Por lo general, la protección de una marca no suele tener limitación de tiempo, siempre que su registro se renueve periódicamente (cada 10 años, por lo general) y que continúe utilizándose la marca. **Por ejemplo:** Pollo "EL MEJOR". Esto quiere decir que nadie puede vender pollo con esta distinción pese a que se constituyan como productos iguales a otros se distinguen por su nombre o marca, es decir ofrecen una singularidad.

e. Dibujos y modelos industriales

Un dibujo o modelo industrial, es el aspecto ornamental de un artículo utilitario. El aspecto ornamental puede estar constituido por elementos de tres dimensiones (la forma del artículo) o de dos dimensiones (líneas, dibujos, etc.) que no han de estar basados exclusivamente en la función propia del artículo utilitario.

Para que puedan tener derecho a la protección legal, los dibujos y modelos industriales tienen que ser originales o nuevos y tienen que ser registrados en una Oficina del Estado (generalmente la misma que otorga las patentes).

La protección de un dibujo o modelo industrial consiste en que no puede ser legalmente copiado sin autorización del propietario registrado y en que las copias hechas sin su autorización no pueden ser legalmente vendidas ni importadas. Se concede la protección por un período de tiempo limitado (generalmente de 10 a 15 años).

En algunos países, ciertos tipos de dibujos y modelos industriales están protegidos también como obras de arte (las obras de arte son objetos de protección por derecho de autor).

Dentro de la propiedad intelectual e industrial se presentan comúnmente un fenómeno competitivo que afecta negativamente la circulación de productos de manera lícita. Los

derechos de autor tienen como fin proteger la explotación de un producto sin su debida autorización para evitar el comercio o competencia desleal.

f. Competencia desleal

La represión de la competencia desleal va contra los actos o prácticas en el ejercicio del comercio o los negocios, que son contrarios a los usos honrados, principalmente contra:

- 1). Los actos que puedan causar una confusión con los productos o servicios, o la actividad industrial o comercial de una empresa;
- 2). Las alegaciones falsas que tiendan a desacreditar los productos o servicios, o la actividad industrial o comercial de una empresa;
- 3). Las indicaciones o alegaciones susceptibles de inducir al público a error, en particular sobre el proceso de fabricación de un producto, o sobre la calidad, cantidad u otras características de los productos o servicios.

La competencia desleal se refiere a los actos relativos a la adquisición ilícita, la divulgación o la utilización de secretos comerciales; los actos que causen una dilución o cualquier otro perjuicio al poder distintivo de otra marca o que permitan aprovecharse indebidamente del activo intangible o de la reputación de otra empresa. Recuerde que se ejemplifico en el concepto de marcas la titularidad de la explotación de un producto.

g. Protección internacional

Por lo general, las leyes de un Estado relativas a la propiedad industrial sólo suelen ocuparse de los actos realizados o acaecidos en el estado mismo. Por consiguiente, la patente, el registro de una marca o el registro de un dibujo o modelo industrial sólo surten efectos en el estado donde la oficina del estado hizo la concesión o el registro, pero no en los demás. Por lo tanto, si el propietario de una patente, de una marca de fábrica o de comercio, o de un dibujo o modelo industrial desea estar protegido en varios estados, tendrá que obtener esa protección por separado en cada uno de ellos.

Con el fin de asegurar a sus propios ciudadanos la posibilidad de obtener protección en estados extranjeros, en 1883, once estados establecieron la Unión internacional para la protección de la propiedad industrial, firmando el Convenio de París para la protección de la propiedad industrial. Desde esa fecha, el número de miembros de la unión de París ha ido aumentando continuamente y dicho Convenio ha sido revisado varias veces.

El Convenio de París prevé expresamente que los estados miembros pueden concertar entre ellos, separadamente, acuerdos especiales sobre determinados aspectos particulares de la protección de la propiedad industrial. Tales acuerdos no deben contravenir las disposiciones del Convenio "general" (es decir, del Convenio de París).

La protección de la propiedad industrial es un medio para fomentar la actividad creativa, la industrialización, las inversiones y las actividades comerciales honradas. Todo ello para contribuir a aportar más seguridad y bienestar, menos pobreza y más belleza a la vida de los hombres.

1). Derechos transferibles e intransferibles

¿Qué son derechos transferibles e intransferibles? e les denomina Transferibles a todos aquellos derechos subjetivos susceptibles de sufrir desplazamiento jurídico de una persona hacia otra u otras personas, conservando la integridad del objeto o sufriendo modificaciones como **por ejemplo**: el arrendamiento, la servidumbre, etc.

Tal como lo determina la Doctrina estos derechos sufren traslados, lo que quiere decir que pueden ser movidos de una titularidad hacia otra a través de un contrato, tal sería el caso de la Compra Venta, en donde alguien adquiere en primera instancia el dominio de un objeto, una vez que este decide vender, hace una transferencia al vender este objeto por medio de su derecho que la ley le otorga; en el momento de realizar la venta su derecho fue transferido de un titular hacia a otro titular.

Se les llama Derechos Intransferibles aquellos Derechos que por ser propios de la naturaleza del individuo no pueden ser objeto de traslado **Por ejemplo**: Mi vida por la tuya.

2). Derechos originarios y derivados

Como su nombre lo indica **son Derechos originarios**, los que nacen sin que sea necesaria la expresión de voluntad o un hecho jurídico por parte del titular.

En el momento de una transferencia de derecho como en la venta dicho derecho va de un sujeto a otro como propietario, es decir que debido a la naturaleza del individuo, por ejemplo, en él recaen ciertos atributos que nacen a través del acto humano del nacimiento. Esto significa que no hubo de antemano un proceso que produjera este efecto en el ser, por ello en consecuencia es constitutivo de un hecho primario y no secundario.

Por otro lado, los derechos derivados son el resultado de un acto productor de normas jurídicas y que proviene del sujeto de derechos y obligaciones.

Por ejemplo:

El derecho al respeto (Originario)

El pago de impuestos sobre un bien propio como una casa (Derivado)

Ejercicio:

1. Ejemplifico tomando como referencia diversas situaciones cotidianas relativas a :
 - ✓ Los derechos transferibles e intransferibles
 - ✓ Los derechos originarios y derivados

3). Derechos sujetos a modalidad, puros y simples

Para comprender mejor esta clasificación de los derechos subjetivos, será mejor primero referirnos a los sujetos a modalidades para después calificar los derechos como puros y

simples. Las modalidades se refieren al tiempo y a las condiciones en que se aplican estos derechos, a continuación estudiemos estas:

a). Modalidad en término

Se refiere a un hecho futuro y cierto del cual depende el ejercicio o la extinción de un derecho. Será tácito el término cuando resulte de la naturaleza del acto el cual a su vez es producto de las disposiciones de orden legal, de la finalidad o bien de las circunstancias del hecho generador.

Ejemplo: En una venta de mercancía en la que el contrato no manifiesta la fecha, entrega y pago, entonces se entendería que el término es de la distancia para hacer llegar la mercancía y cancelar respectivamente dicho precio al llegar a su destino respectivo.

b). Modalidad en condición

De forma general se podría definir como aquellas estipulaciones accesorias de un acto jurídico que restan algo de su plenitud a la obligación principal sea que aseguren su existencia o limiten su exigencia a tiempo, obligando a quien resulta titular del derecho al cumplimiento de ésta. Es importante señalar que las condiciones pueden ser suspensivas y resolutorias.

Ahora nos referiremos a siete tipos de modalidades en cuanto a condición:

– Condición suspensiva

La condición es suspensiva cuando hace depender la obligación de un acontecimiento futuro e incierto. Esta es un hecho futuro e incierto del cual depende el nacimiento o la extinción de un derecho.

Ejemplo: Te donaré mi hacienda si finalizas la licenciatura. En este momento se encuentra condicionado el sujeto de quien dependerá la realización de este derecho.

– Condición suspensiva pendiente

Es condición suspensiva pendiente aquella por el cual el hecho no se ha originado y no se sabe cuando se va a realizar. Existe la posibilidad de adquirir el derecho y es por eso que el sujeto de ese posible derecho puede hacer uso de medidas preventivas para proteger su adquisición en caso de que se produzca la condición.

Ejemplo: Cuando obtengamos una pesca que ascienda a los treinta mil peces, el jefe nos regalará nuestro propio barco.

– Condición suspensiva cumplida

Llamada así por derivarse del perfeccionamiento de un negocio jurídico, se adquiere el derecho sobre el objeto.

Ejemplo: Juan le vendió la casa a Pedro cuando éste solventó la deuda con el Banco.

_ Condición suspensiva fallida

Esta condición se cumple cuando se tiene la certeza de que el hecho futuro del cual dependía la adquisición de este derecho no se realizará.

Ejemplo: Para que el difunto Luis adquiriera las propiedades de su padre tendría que haber concebido un hijo.

_ Condición resolutoria

La relación jurídica se establece desde que hubo acuerdo de voluntades; el derecho subjetivo se adquiere de forma total, nada más que se encuentra sujeto a extinguirse si se produce el hecho futuro e incierto tenido como condicionante.

Según el Código Civil, en su arto. 1885 expresa que: La condición resolutoria va siempre implícita en los contratos que las partes inician de común acuerdo y llamamos bilaterales por concurrir la voluntad de dos partes sujetos a un contrato.

Ejemplo: Lucía y Santos han acordado hacer una escritura de Compra Venta de un automóvil, para esto es necesario que el objeto se encuentre en buen estado, pero no es así, Santos le ha vendido el automóvil en mal estado. En este caso el Código Civil obliga al vendedor a cumplir con el saneamiento por evicción aunque en la escritura no lo exprese se considera implícita esta disposición, de no ser así, la ley obliga al pago por daños y perjuicios causados por éste señor.

La condición resolutoria puede ser a su vez pendiente, cumplida, fallida e imposible.

_ Condición resolutoria pendiente

El negocio sujeto a resolución produce todos sus efectos como si fuera puro y simple, la indecisión sólo opera en relación a la subsistencia de sus consecuencias.

Esto quiere decir que la condicionante solamente se mantiene mientras se espera se lleve a cabo la resolución del hecho tan esperado para que de ella se derive la relación.

Por ejemplo: Hasta que termines la carrera de Derecho te daré el carro.

_ Condición resolutoria cumplida

Una vez verificado el hecho en que consiste la condición resolutoria, el derecho subjetivo se extingue o resuelve .

Una vez que la condición haya perfeccionado la relación jurídica se tiene como inexistente lo que quiere decir que como la relación tuvo un tiempo y un momento para un cumplimiento, deja de ser condición una vez que se cumple.

Ejemplo: La juez del Distrito de lo Civil dictó sentencia y en dicho texto manda a que el demandado "Y" pague lo debido al actor "X".

– Condición resolutoria fallida

Esta condición se origina de un hecho sin realización y se tiene certeza de que de ninguna forma podrá llevarse a cabo.

Ejemplo: Mi Padre dejará \$5.000.00 dólares a mi primer hijo, pero siempre y cuando me case con Julia, si esta muriese no podría adquirir este derecho.

– Condición resolutoria imposible

El arto. 1880 del Código Civil manifiesta que: Todas las condiciones imposibles y contrarias a las leyes o a las buenas costumbres se tienen por no puestas.

En la voluntad del individuo recaen sus actuaciones, es por esto que no puede manipularse su voluntad bajo ningún argumento.

Las condiciones imposibles se considerarán **como no puestas** y el negocio se tendrá por puro y simple; cualquier condición que derivare de situaciones ilícitas no produce para la legislación ningún efecto.

Ejemplo: Te daré el aserradero, si me regalas tu hijo y pierdes tu derecho como Padre.

h. Confusión entre condición suspensiva y resolutoria

Hay quienes alegan que no existe argumento base para establecer diferencias entre condición suspensiva y resolutoria, porque lo que para una de las partes será de extinción de su derecho, para la otra sería suspensión de la resolución, misma que le restituiría el derecho que resultará de una relación.

Nuestro Código Civil reconoce las condiciones resolutoria como un todo de las suspensivas a fin de que para la legislación se recogerían en una misma idea, la de suspender hasta resolver.

i. Actos puros y simples

Como su mismo nombre lo indica llamamos así a aquellos actos que por su naturaleza en ellos no han de intervenir ningún tipo de modalidad o condición en la realización de hechos que emanen del individuo.

Son actos puros y simples porque para su resolución no necesitan de la consecución de una cláusula accesoria de la cual dependa la realización eventual del acto.

Ejemplo: Donare mi casa al orfanato

Como Ud. podrá observar en este ejemplo no se encuentran limitantes para que el orfanato obtenga este derecho, el acto se ha determinado de la forma más simple sin que en ella intervenga alguna modalidad que se condicione.

En síntesis.

Clasificación de los Derechos Subjetivos: Los Derechos Subjetivos Privados se dividen en:

Auto personales: Son fundamentales y absolutos simplemente por ser de naturaleza individual.

Potestativos: Se ejercitan de acuerdo con el reconocimiento del estado y éste garantiza la autodeterminación de la persona como sujeto de derechos y deberes.

Derechos Reales: los reales a su vez en: Propiedad, Usuafructo, Uso y Habitación, Servidumbre, Hipoteca, Prenda y Anticresis.

Derechos personales: Intelectuales e industriales, transferibles e intransferibles, originarios y derivados, puros, simples y sujetos a modalidad.

Actos puros y simples: No interviene ninguna modalidad de condición con en los otros derechos.

Actividad de Autoaprendizaje No. 3

1. Defino con mis palabras el concepto de Derechos subjetivos privados
2. Elaboro un cuadro sinóptico de la clasificación de los derechos subjetivos privados.
3. Establezco dos diferencias entre derechos reales y derechos personales.
4. Retroalimento mis aprendizajes con la hoja de respuestas de la página 67-68

E. DERECHOS SUBJETIVOS PÚBLICOS

¿A qué llamamos Derechos Subjetivos Públicos? Antes de iniciar el estudio de los Derechos Subjetivos Públicos es importante destacar que éstos se encuentran conectados a los derechos subjetivos privados, parte del estudio anterior nos señalaba que el sujeto está dotado de derechos que nacen como parte de su individualidad, es decir de su persona y es el estado el que brinda total protección como órgano encargado de su correcta aplicación.

Los Derechos subjetivos públicos son derechos emanados de la naturaleza humana, nacen con el individuo y por ello le son inherentes. Aunque se originan en el sujeto de forma individual son de afectación común a todos los miembros de una sociedad, es decir que son públicos ya que son generales y uniformes para todos. Su carácter público hace que el conjunto de personas de una sociedad los conozcan y se rijan por medio de la ley que los ordene.

Los Derechos subjetivos del estado se dan cuando éste actúa en su carácter de ente regulador esto es cuando en la relación jurídica el particular se encuentra **subordinado** por el estado mismo, a través de sus mandatos.

El Derecho subjetivo público de los particulares se determina por la voluntad del estado al establecer en el ordenamiento legal las limitantes en la acción del Poder estatal y lógicamente para imponer obligaciones frente a la población.

Ejemplo: Pago de impuestos, servicio militar, el requerimiento para que los ciudadanos funjamos como jurado cuando se nos solicite etc.

Todos estos derechos parten de un objetivo primordial que tiene el Estado y es que todas las relaciones realizadas entre particulares deben basarse en el principio de igualdad en la distribución, en iguales condiciones a fin que esta se realice de forma equitativa, sin diferencia alguna.

Al hablar del Derecho es importante recordar que éste no existe únicamente en función de beneficios, sino que reconoce facultades y obligaciones al ser humano, ambos están intimamente relacionados con el ordenamiento jurídico. No se puede concebir obligaciones sin derechos, es así que ambos se encuentran vinculados a la capacidad de los sujetos, de tal forma que: éstos tienen capacidad de derecho al nacer y capacidad de ejercicio al llegar a la mayoría de edad que exige la ley

1. El Deber Jurídico

¿Qué es el Deber Jurídico dentro del Derecho Subjetivo Público? Corresponde expresar que se trata de una obligación impuesta por la legislación (ley) con el objeto de observar un comportamiento resultado del dar, hacer y no hacer. El deber es sinónimo de facultad jurídica, lo que implica un derecho en total correspondencia al derecho de otro sujeto.

Las normas jurídicas establecen deberes jurídicos. Es decir obligación de cumplir con lo que el derecho determina.

Los deberes jurídicos son consecuencia del mismo derecho, el cual se nos ha impuesto como regla de orden en una sociedad.

El Deber Jurídico es la obligación que tienen los individuos de cumplir con las disposiciones legales que el estado establece conforme a derecho.

Los deberes jurídicos son impuestos de manera obligatoria. Ante el incumplimiento del deber nos encontramos frente a una violación (transgresión del deber jurídico) de la obligación contraída o de las obligaciones que el derecho ha emitido.

Ejemplo: En una manifestación política tengo **derecho** a la libertad de expresión, así mismo tengo la obligación (**deber**) de respetar este derecho en relación a los demás que lo ostentan al igual que yo, es decir hacia aquellos que realizan de igual manera el acto, pero en contrariedad a mi pensamiento.

Alrededor de este concepto giran dos teorías que han tratado este tema desde diferentes ópticas, la concepción iusnaturalista y la concepción positivista:

a. Concepción iusnaturalista

¿Cuál es el fundamento de la concepción iusnaturalista? Para esta concepción el deber está enlazado al deber moral que engloba y fundamenta al deber jurídico.

Es el deber moral lo que permite que el deber jurídico encuentre su razón de ser, basado en el deber moral que deriva de la ética, la ciencia que nos demuestra lo bueno y lo malo, misma que nos enseña la obediencia por el derecho en relación con los valores que representa y protege.

En la concepción iusnaturalista no se identifica al deber jurídico propiamente dicho, más bien lo reconoce. Esta es la proyección de los valores éticos a través de las normas.

Las normas por su contenido de justicia exigen un deber de obediencia en los sujetos a quienes se destina, ya que el buen hacer se encuentra en la conciencia individual de los sujetos de quienes derivan los buenos y malos actos.

Ejemplo: El individuo que comete el delito de asesinato es un sujeto sin los mínimos valores en relación con la naturaleza humana, no sólo se atenta físicamente contra la víctima sino socialmente contra la sociedad que es observadora del acto ilícito.

b. Concepción positivista

¿En qué consiste la concepción Positivista? En la Concepción Positivista hay una sola clase de deber: EL DEBER JURIDICO FORMAL Y EXTERNO, al que solo le interesa la correspondencia entre el sentido de la prescripción normativa y de la acción del hombre. Para esta concepción "el valor de la seguridad," está por encima de otros valores jurídicos, inclusive al de justicia.

Es importante que el hombre identifique que la protección y seguridad que giran en torno a las leyes no son conocidas en un estado natural, aunque la naturaleza del ser humano nos ofrezca

libertad. En su concepto más amplio, nunca será igual al estado como ente regulador de nuestras acciones pese a que limite nuestra libertad a través de un conjunto legal (leyes).

El hombre necesita hallarse seguro y protegido en caso de que lo necesite y es el estado el encargado de velar por esta finalidad.

Para un ser social, la seguridad tiene un carácter básico porque es el presupuesto del resto de valores, **que pasaría si ella no existiere?** Una sociedad no podría desarrollarse ya que se encontraría inmersa en diversas situaciones que le generarían constantemente conflictos que impedirían su realización.

Para que la norma tenga validez no dependerá del Valor de la Justicia, sino más bien de su existencia material dentro de la sociedad. Es decir, si la norma es válida es porque otorga seguridad a los ciudadanos. El sujeto se encontrará protegido y obedecerá a lo dispuesto por el Estado.

Se ha llegado a afirmar que ***el hombre ante la ley se encuentra sometido a través de la fuerza***, que legalmente está representada a través de un proceso de raciocinio y aprendizaje que el hombre adecua su comportamiento a lo que se le exige, porque sabe y reconoce que si viola sus preceptos tendrá como consecuencia el castigo identificado, a través de la **fuerza del castigo o pena** que se le imponga por el hecho cometido. Posteriormente este aspecto se va transformando en derecho.

El deber jurídico está representado por un comportamiento contrario a un acto en contra de la ley, es decir una conducta de respeto hacia los derechos de los demás.

Ejemplo: La familia es la base de la sociedad. Se le dará total protección. Ante esta facultad que tienen los individuos le sigue lo que les obliga a hacer.

Ejercicio

Analizo las concepciones acerca del deber jurídico, utilizando como ayuda las palabras que aparecen en negrita y subrayadas. Expreso mis consideraciones en un párrafo breve.

En síntesis:

El Deber Jurídico es una obligación propuesta al sujeto desde fuera para la regulación de ciertos actos que diariamente son ejercidos por él; no obstante para tener total control de tales deberes es fundamental ajustarlos a la personalidad jurídica que puede practicar dichos deberes partiendo de su naturaleza física como abstracta. El siguiente esquema nos demuestra las relaciones entre personalidad jurídica y capacidad.



DEBER JURIDICO

obligación de cumplir con lo que el derecho determina.
disposiciones legales que el estado establece conforme a derecho".



Los deberes jurídicos son impuestos de manera obligatoria. Ante el incumplimiento del deber nos encontramos frente a una violación (**Transgresión del deber jurídico**)

La personalidad jurídica

Derechos naturales
del Hombre

La Capacidad de las
personas

El Estado
reconoce al sujeto
para gozar de
derechos y
obligaciones
nace con el objeto
de regular su
titularidad.

Es la aptitud para ser
titular de derechos y
deberes, es el atributo
que convierte a los
entes
en personas (Individual
o Colectiva)

2. La Personalidad Jurídica

¿A qué denominamos personalidad jurídica? La personalidad jurídica es la capacidad que el estado reconoce al sujeto para gozar de derechos y obligaciones, considerando que los sujetos de derecho son personas a quienes se reconoce la capacidad de adquirir **derechos y contraer obligaciones**.

Estos Derechos y obligaciones intervienen en las relaciones jurídicas ya que son parte de los sujetos dotados de personalidad jurídica. Esta personalidad nace con el objeto de regular la titularidad del sujeto de derecho.

¿En qué consiste la personalidad jurídica? Alrededor de este tema, el derecho ha fundamentado la personalidad como la capacidad de reconocimiento de derechos y deberes para las personas naturales. El fundamento de esta personalidad puede ser tanto para los individuos que actúen de forma particular, como para aquellos que lo hagan en forma colectiva. La esencia de la personalidad jurídica en ambas, consiste en ser sujetos de derechos y obligaciones.

La doctrina moderna considera que tan jurídica es la personalidad individual como la colectiva.

El Derecho reconoce dos clases de personas: **Las personas individuales, físicas o naturales y las personas colectivas.**

a. Personas individuales naturales o físicas

Estas son referidas al hombre individualmente, no como un ser humano en sí mismo, sino como el conjunto unitario de funciones determinadas por el Derecho :

- 1). Deberes
- 2). Derechos.

Estos elementos le son imputados al reconocer su existencia física dentro de la sociedad, en donde se le reconoce su calidad jurídica, misma que inicia desde su concepción en el seno materno.

Los artículos 2, 5, 11, 12 y 13 del Código civil disponen que la existencia legal comienza al nacer y la natural en el momento de la concepción.

La personalidad jurídica se otorga con el nacimiento y se extingue con la muerte.

Las personas físicas **son construcciones abstractas** del derecho y son el vehículo transportador de las obligaciones y derechos cuya suma se manifiesta categóricamente en el sujeto, imputada a un mismo ente el individuo.

b. Personas jurídicas colectivas

¿Cuándo y qué se requiere para constituirse en personas jurídicas colectivas? En la sociedad hay sujetos o individuos que se agrupan para realizar diferentes actividades, las que necesariamente necesita del control y orden de un sistema de derecho.

Cabe decir que las personas jurídicas colectivas constituyen el plural de algunos individuos, que actúan en base a un bienestar común; es en este momento que la norma aparece regulando las relaciones jurídicas que puedan derivarse de la unión de estos individuos.

El reconocimiento por parte del Derecho es lo que da la categoría al grupo de persona jurídica colectiva, ya que a partir de este acontecimiento es que esta pluralidad adquiere la capacidad de un sujeto .

Un grupo de individuos se asocian para constituir una personalidad jurídica, muchas veces por razones de orden económico, división del trabajo. El funcionamiento interno va a depender de

las reglas que hayan establecidos los miembros de esta personalidad, esto no quiere decir que el derecho no exija su reconocimiento, mismo que se va a manifestar una vez que se obtenga esta particularidad.

Partiendo de la calidad social de los individuos, el derecho a través del Estado atribuye una individualidad propia distinta a la que poseen los integrantes de un grupo social. Esto quiere decir por ejemplo : Una sociedad mercantil es una persona distinta a la de los socios que la integran

1). Teorías acerca de la naturaleza de las personas jurídicas colectivas

Las personas jurídicas colectivas son estudiadas desde diferentes teorías, entre las más conocidas están:

a) Teoría de la persona jurídica como ficción

Savigny calificó a las personas jurídicas colectivas como seres producto de la imaginación del individuo hacia un fin jurídico.

Esto quiere decir que el sujeto resultante de esta abstracción no está dotado de características físicas palpables iguales a las de un ser humano que podemos ver, ciertamente a este tipo de persona llamada también ficticia por no ser igual a la persona humana conviene aclarar que su personalidad es creada por la necesidad que tienen los individuos de crear asociaciones o sociedades en donde éstos se reúnen a fin de ser legitimados por el derecho una vez que quienes se interesan por estos negocios la solicitan muy diferente a la que tiene el ser humano que nace con su naturaleza humana y necesariamente la ley le da dicha atribución. Simplemente la ley de un país las crea con la finalidad, de integrarla a la realidad social .

Según esta Teoría la ficción se basa en una invención resultado de la imaginación del hombre, detrás de ella no hay nada real.

b) Teoría de la persona jurídica como organismo

Partiendo de lo que expone el Dr. Ernesto Castillo en su Libro de Introducción al derecho hace referencia a la Sociología jurídica que concibe a la persona jurídica colectiva como una persona, un organismo natural igual al hombre con una voluntad e interés propio manifestadas en sus integrantes. **Por ejemplo:** Una organización no gubernamental (Pro-niños quemados)

c) Teoría del patrimonio adscrito a un fin

Las personas jurídicas tienen un nombre son capaces de ejercer propiedad sobre su patrimonio y por ende conllevan a un fin.

En este momento ya se pueden conocer derechos y obligaciones.

d) Teoría de la persona jurídica como instrumento

La conducta humana es la que constituye el objeto del derecho, y éste el instrumento regulador de las actividades y comportamientos de los individuos.

El hombre real es un fin en sí mismo, respecto a la suma de individuos que hacen derivar una persona jurídica colectiva. Estas personas son construcciones instrumentales que el derecho ha creado para dar sentido a todos los actos que se originen, en sentido independiente de los demás actos que cada uno realice como persona individual.

Por ejemplo: Pedro y sus amigos desean constituir una empresa, para ejercer sus operaciones necesitan conformarse como persona jurídica colectiva, ya que ésta se determina como un instrumento para la consecución de un fin.

Recuerde: Personalidad Jurídica es la capacidad de derecho reconocida por el estado a un sujeto o conjunto de sujetos, indispensable para la adquisición de derechos y deberes. Si nos referimos a un sujeto la denominaremos Natural o física; si nos referimos a un conjunto la llamaremos Personas Jurídicas colectivas.

2). La capacidad de las personas

¿Qué entendemos por capacidad de las personas? Del concepto de persona se desprende el rasgo esencial de la misma, y que no es otro que la **aptitud** para ser **titular** de facultades o deberes, tal argumento se designa como **capacidad jurídica**.

La capacidad es el atributo que convierte a los entes en personas (Individual o colectiva).

La capacidad jurídica entraña la posibilidad de ser sujetos de todos los derechos y obligaciones que se reconocen y admiten por la ley.

La capacidad es una cualidad socio jurídica del estado, por lo cual nadie puede renunciar a ella o limitarla voluntariamente.

La capacidad jurídica comprende las facultades **de gozar y ejercer** derechos. Gozar de un derecho quiere decir ser titular de él, y ejercer un derecho significa ponerlo en ejecución por sí mismo y personalmente, sin intervención de terceras personas.

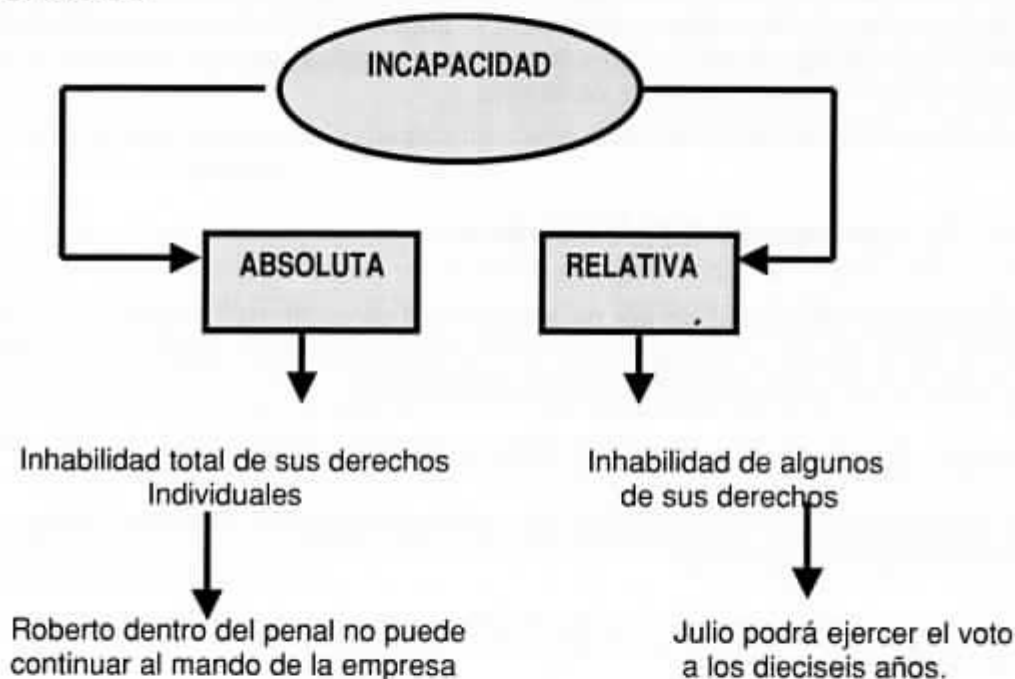
La capacidad jurídica general es inherente a las persona físicas o colectivas, por lo que se puede afirmar que no hay persona o sujeto jurídico sin capacidad. Esto no significa que un sujeto tenga posibilidad total de acceder a todos los derechos subjetivos que se le presenten o asumir cualquier tipo de responsabilidad manifestada en un deber u obligación, sin que por ello no esté determinado por la legislación.

La capacidad de obrar es la resultante de la realización eficaz de ciertos actos jurídicos, es decir, está facultado para adquirir o ejercitar derechos y asumir obligaciones, que puede realizar totalmente o bien limitarsele.

Ejemplo: Tal es el caso en donde un menor de edad puede ser titular de derechos en relación a una herencia (**capacidad de derecho**), no obstante, si él desea vender parte de sus bienes no puede actuar en su carácter de dueño y realizar dicha venta ya que no posee **capacidad de obrar**, pues la ley limita estas actuaciones y las deja expresamente a aquellos que han cumplido con la mayoría de edad.

Según el artículo 82 de la Constitución Política de Nicaragua y los artos. 7, 8 y 9 del Código Civil se establecen limitantes en cuanto a este tema, "toda persona o sujeto mayor de edad, normal física y psíquicamente, que no sufra encarcelamiento, goza de plena **capacidad de obrar**."

El art. 2472 inco. 3 del Código Civil expresa que la **incapacidad** será de **carácter absoluto** cuando el sujeto se encuentre inhabilitado para el ejercicio de todos sus derechos correspondientes y, **relativa** cuando inhabilita al individuo para el ejercicio de algunos de sus derechos. **Ejemplo:** Los menores que aún no han cumplido la mayoría de edad, llamados menores adultos.



En síntesis:

Los derechos subjetivos públicos surgen como producto del desplazamiento de los derechos naturales del hombre al Estado, esto último como administrador del derecho. Socialmente aparecen los derechos subjetivos públicos como los derechos que poseen los particulares respecto a otros particulares, y de particulares contra el Estado (a través de sus órganos así como los del estado respecto a la población).

El derecho subjetivo público de los particulares se determina por la voluntad del Estado al establecer en el ordenamiento legal limitantes en la acción del poder estatal y lógicamente imponer obligaciones frente a la población. De lo anterior se deriva:

- A. **El deber jurídico:** es la obligación que tienen los individuos de cumplir con las disposiciones legales que el estado establece conforme a derecho .
- B. **La personalidad jurídica:** La personalidad jurídica es la capacidad que el Estado reconoce al sujeto para gozar de derechos y obligaciones..
- C. **La Capacidad de las Personas:** La capacidad jurídica entraña la posibilidad de ser sujetos de todos los derechos y obligaciones que se reconocen y admiten por la Ley

Evaluación final de la unidad I

1. Establezco la diferencia entre persona natural y persona jurídica y cito ejemplos de cada una.
2. Explico la importancia de las personas jurídicas de carácter mercantil para el desarrollo socio-económico del país.
3. Explico con ejemplos la capacidad de ejercicio y de derecho, tanto en las personas naturales como jurídicas.
4. Establezco diferencias y semejanzas entre los derechos subjetivos privados y los derechos subjetivos públicos
5. Explique la importancia que tienen los derechos subjetivos privados y públicos para los sujetos del derecho
6. Las respuestas de esta evaluación serán discutidas con los compañeros y tutor/a en la sesión presencial que corresponda.

Hoja de respuestas

Evaluación diagnóstica del módulo.

1. Desde el punto de vista doctrinal es muy importante porque es de esta forma que el estudiante de esta carrera interrelaciona la historia con el presente, es a través de las distintas nociones y figuras del derecho que aún persisten hasta nuestros días, tal fue el aporte que hizo el pueblo romano en la historia del Derecho como Ciencia Jurídica.
2. El estado es la superestructura que conforma a una nación entera es por esto que se hace necesaria para el control de sus individuos dentro del marco jurídico. El estado está compuesto de: Territorio, Población y Poder Político .
3. Esta se proyecta en cada una de las disposiciones que son parte esencial de todo el orden jurídico de un país. Llamamos Derecho Positivo al orden interno que se ejerce un territorio determinado.
4. La costumbre en el Derecho nicaragüense tiene un lugar secundario y no primario por la simple razón de que la costumbre una vez que elevada a la categoría de ley se convierte en una fuente supletoria es decir suple el silencio de la ley siempre y cuando no exista punto controvertido al respecto en la Primera, de esto podemos decir que la Ley es fuente primaria del Derecho.

Actividad de Autoaprendizaje No. 1.

1. Los criterios que no deben faltar en su definición personal son los siguientes:
 - a. El contenido normativo del ordenamiento jurídico nacional.
 - b. Las facultades que ejercemos durante el desarrollo de nuestra vida.
2. Semejanzas y diferencias entre los derechos subjetivos y objetivos.

SEMEJANZAS ENTRE DERECHOS SUBJETIVOS Y OBJETIVOS.

- ✓ Los primeros son derechos que derivan del sujeto los primeros porque nacen con el ser y los segundos los crea el hombre.
- ✓ Están íntimamente ligados, el ordenamiento de una nación obedece a los intereses de los particulares y es creado por la legislación de un país.
- ✓ Están revestidos de legalidad, como instrumento al servicio de los demás dentro del derecho.

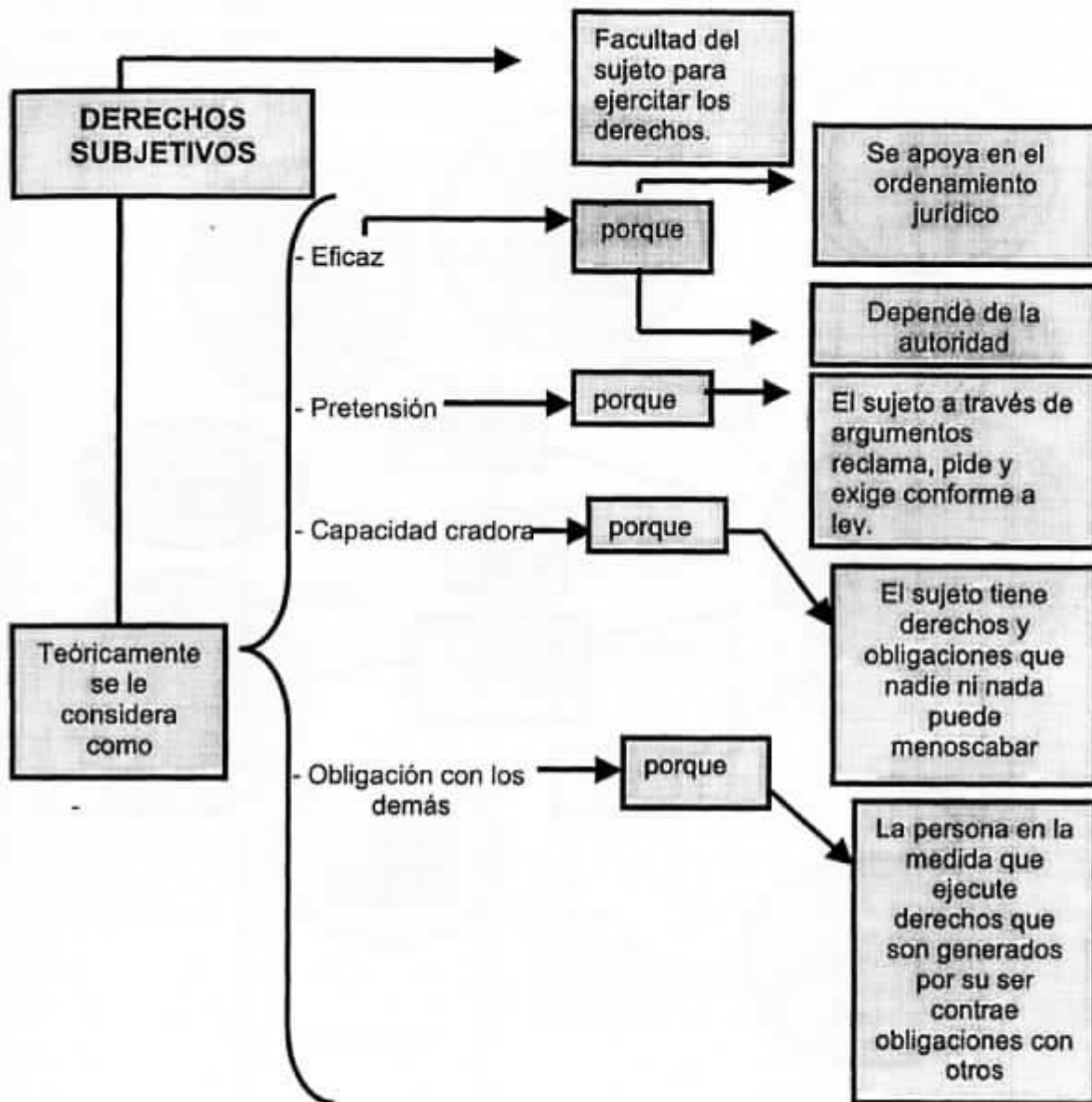
DIFERENCIAS ENTRE DERECHOS SUBJETIVOS Y OBJETIVOS

Los derechos subjetivos son anteriores a los derechos objetivos

Los derechos subjetivos son el atributo que se origina con el individuo de forma natural desde el momento de su nacimiento, en cambio los derechos objetivos se perfeccionan cuando una sociedad decide determinar sus conductas o comportamientos a través del estado que crea leyes al servicio de los demás.

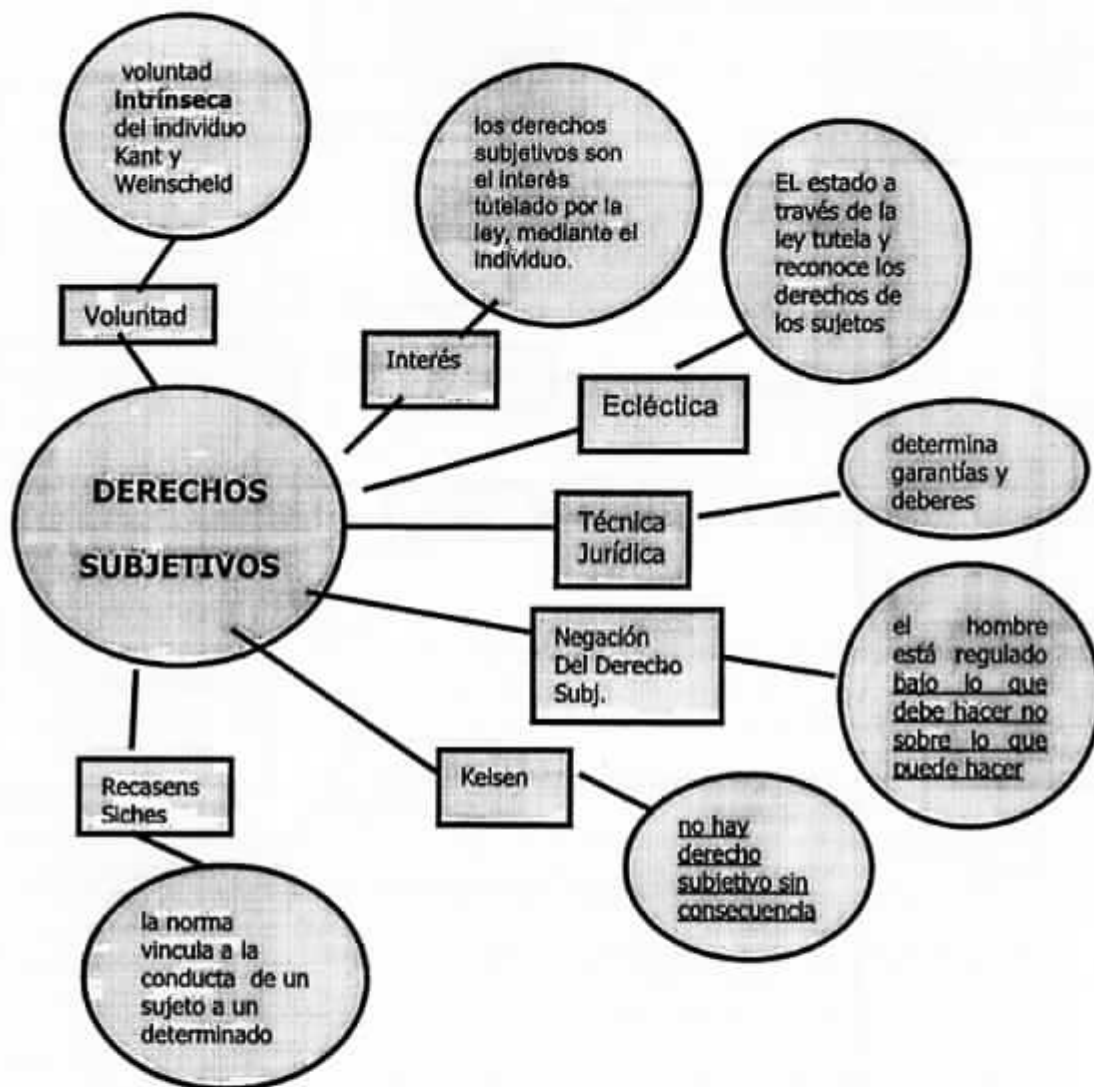
- ✓ Los derechos objetivos garantizan el orden y función dentro de la sociedad, los subjetivos son la facultad por la cual, de manera individual hacemos valer los derechos expresados por los primeros.

3. Elabore un cuadro sinóptico en el que se destaque el por qué de las diferentes teorías de los derechos subjetivos



Actividad de Autoaprendizaje No.2

1. Elabore un esquema simplificado sobre diferentes teorías de los derechos subjetivos, partiendo del esquema anteriormente planteado



2. ¿Qué teorías son aplicables a los ejemplos siguientes?

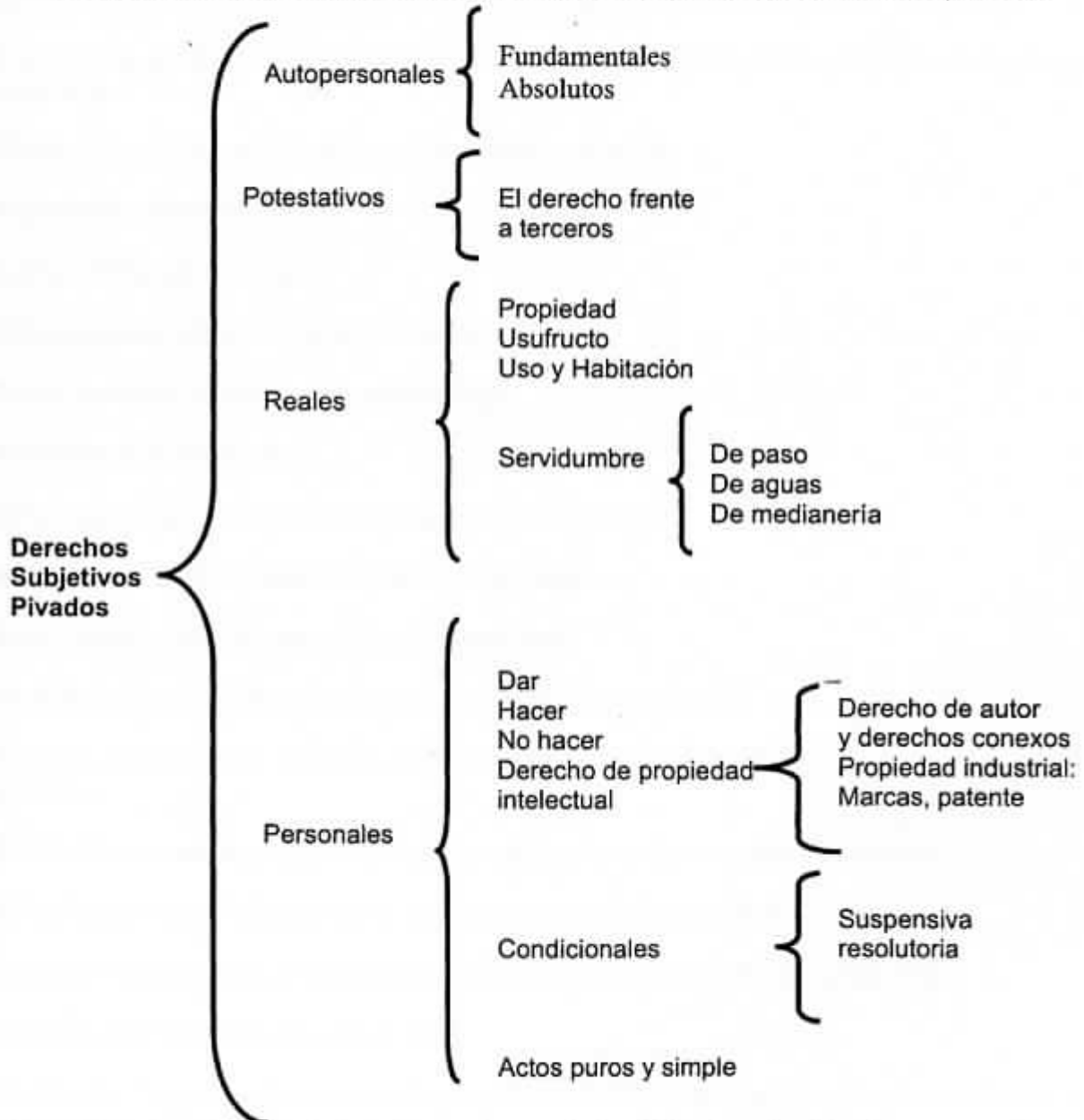
- Celebración de un contrato de compra y venta. Fundamentalmente se aplica: la teoría de la voluntad y del interés,
- Las personas sujetas a procedimientos judiciales por incumplimiento de un contrato o por cometer delito. Fundamentalmente se aplica: la teoría de la técnica jurídica y la de Luis Recasens.
- El derecho a la vida, a la libertad y a la integridad física: Fundamentalmente se aplica: la teoría de Kelsen

Actividad de Autoaprendizaje No. 3

1. Defino con mis palabras el concepto de Derechos Subjetivos Privados.

Se les llama Derechos Subjetivos privados a aquellos atributos reconocidos al sujeto de forma individual por medio de la ley, se dice que también son privados por que solamente pueden operar individualmente, es decir pese a que existan para toda la sociedad en su momento obedecen a la persona que los invoca.

2. Elabore un cuadro sinóptico de la clasificación de los derechos subjetivos privados.



Nota: Usted puede completar este cuadro según las diferentes clasificaciones aportadas en el texto.

3. Establezco dos diferencias entre derechos reales y derechos personales
- a. Los derechos reales son erga omnes (frente a todos), mientras los derechos personales no los son, se ejercer directamente al sujeto.
 - b. Los derechos reales, consisten en una relación sujeto cosa, mientras que los derechos personales son relaciones entre sujeto y sujeto.

Glosario

Derecho natural: Es el ordenamiento jurídico que nace y se funda en la naturaleza humana, no deriva de ninguna autoridad

Derecho Objetivo: Es el resultado del pensamiento jurídico de los hombre a través de las leyes.

Derecho Subjetivo: Conjunto de facultades y poderes concretos atribuidos a un titular.

Conciencia Jurídica: Es el resultado del pensamiento individual con relación a lo legalmente aceptable.

Titular: Sujeto que adquiere a nombre propio un derecho.

Pretensión: Pretender, pedir.

Consentimiento: voluntad.

Obligaciones: deber con relación a algo.

Deber jurídico: Obligación de carácter legal.

Precepto: Disposición legal.

Orden Jurídico: Prescripción imperativa, verbal y escrita.

Norma: Norma de conducta exigible en la sociedad.

Bien: Objeto o cosa de especial tratamiento legal.

Potestad: Poder, facultad de ejercicio con relación a un derecho.

Crédito: Préstamo de carácter económico que se realiza a través de canales públicos y privados.

Título: Documento legal que enuncia una calidad, favor de un sujeto de derecho.

Ente: Personificación instrumental, sujeto con personalidad jurídica.

Animus: Manipulación de un sujeto hacia objetos que pertenecen al mundo físico.

Corpus: Objeto físicamente existente.

Usufructo: Figura jurídica capaz de proporcionar ciertas facultades o derechos limitados con carácter temporal.

Uso: Derecho real limitado de goce



Habitación: Derecho real limitado de goce, que faculta a su titular a ocupar una casa ajena las piezas necesarias para sí y para las personas de su familia.

Arrendamiento: Alquiler de objetos, de obras o servicios.

Servidumbre: Gravamen impuesto sobre un inmueble en beneficio de otro perteneciente a distinto dueño.

Fundo: Constituir el fundamento de la riqueza o por fundarse sobre los campos y tierras muchos bienes, como edificios y las plantaciones. Conjunto formado por el suelo de una porción determinada de terreno todo lo que contiene y cuanto produce natural o artificialmente.

Hipoteca: Derecho real que grava bienes inmuebles sujetándolos a responder de una obligación.

Prenda: Derecho real de garantía consistente en la transmisión de la posesión de la cosa al acreedor o un tercero para garantizar el cumplimiento de una obligación.

Anticresis: Derecho de garantía cuyo objeto son los frutos de un bien inmueble.

Patente: Derecho exclusivo de emplear y utilizar un nombre en la industria.

Marca: Nombre a utilizar por un objeto

Condición: Evento o acontecimiento futuro e incierto del cual depende la eficacia de un negocio jurídico.

Equitativa: Distribución igual.

Transgresión: Quebrantamiento de la ley.

Sociología Jurídica: Ciencia que estudia el comportamiento social del individuo dentro del orden legal.

Evicción: Relativo a la privación, despojo de un derecho con relación a un objeto.

Saneamiento por evicción: Imposición de pago por indemnización por parte del vendedor hacia el comprador.

Bibliografía

Cañizares, Fernando Diego. *Teoría del Estado*. Editorial Pueblo y Educación. Facultad de Derecho Universidad de la Habana. 1979.

Castillo Martínez, Ernesto. *Introducción al Estudio del Derecho*. Editorial Nueva Nicaragua, 1996.

Código Civil de la República de Nicaragua. Tomo I. Bitecsa 1997.

Constitución Política de la República de Nicaragua, 2001.

Diccionario Jurídico Espasa. Madrid, España. 1998.

García Garrido, Manuel y Fernández Galiano, Antonio. *Iniciación al Derecho*. Editorial Universitas, S. A Quinta Edición. 1999.

Máynez García, Gabriel. *Introducción al Estudio del Derecho*. Editorial Porrúa, S. A. México, 1991.

Pereznieto Castro, Leonel. *Introducción al estudio del Derecho*. Colección Textos Jurídicos Universitarios, Tercera Edición. HARLA, 1995.

Villagra, William. *Introducción al Derecho I y II*. Tercera Edición, Managua, 1999.

Unidad Autoformativa II

El Negocio Jurídico

Presentación

*Esta unidad trata el estudio del **Negocio Jurídico**, el cual deriva de las relaciones de los hombres en sociedad, como expresión de las actividades que estos realizan individual y colectivamente, dotando al acto con la formalidades y solemnidades que el derecho exige.*

Seguramente, el término de Negocio Jurídico no le es familiar o quizá, como la mayoría de los estudiantes, lo asocia a transacciones comerciales, trámites o acuerdos entre personas.

Los conocimientos adquiridos en la unidad anterior sobre los Derechos Subjetivos Privados y Públicos, le servirán de fundamento para introducirnos a los negocios jurídicos tomando en cuenta los elementos siguientes: la autonomía de la voluntad y la libertad de contratación.

Recordemos que Los Derechos Subjetivos y los Deberes Jurídicos, nacen, se transforman y se extinguen como consecuencias de ciertos sucesos naturales o manifestaciones de la conducta humana. Este mismo proceso sigue el Negocio Jurídico, pues éstos son acontecimientos que afectan las relaciones humanas y sociales a los cuales la Ley otorga señalamientos especiales para cada caso. Por esto un acontecimiento natural o social se convierte en legal, cuando las disposiciones del derecho le dan esa categoría.

La unidad tiene como propósito que usted analice los actos y hechos jurídicos que realizan los individuos naturales o jurídicos explicándolos desde el punto de vista teórico y práctico, adaptando algunas situaciones concretas a hechos que se presentan en la realidad nacional.

Objetivos

1. Analizo los principales Actos y Hechos Jurídicos que realizan los individuos y las organizaciones, sociales y mercantiles, para el ejercicio de esta facultad frente a cualquier autoridad judicial y administrativa.
2. Establezco las diferencias entre Hechos Jurídicos y Hechos Naturales y sus efectos a fin de entender su finalidad.
3. Explico la clasificación de los Negocios Jurídicos en sus principales manifestaciones, como derechos personales y derechos reales y las obligaciones que conlleva su ejercicio frente a terceras personas.
4. Destaco el funcionamiento y trascendencia del Negocio Jurídico en la sociedad a través de sus elementos y presupuestos.
5. Identifico el Papel de la Voluntad en los Negocios Jurídicos, reconociendo la capacidad de las personas para obligarse y contratar
6. Reconozco los Vicios de la Voluntad en los Negocios Jurídicos para evitar la comisión de delitos dentro de los contratos.
7. Reflexiono sobre la importancia del objeto y causa del Negocio Jurídico respecto a sus requisitos, forma y nulidad en los negocios con el fin de aplicar la norma dentro de los contratos.

Contenido de la Unidad auto formativa

| | | |
|-----------------------------|---|--|
| NEGOCIO JURIDICO | Los Actos Jurídicos | <ul style="list-style-type: none">Actos humanos voluntarios e involuntariosActos lícitos e ilícitos |
| | Hechos jurídicos y naturales | <ul style="list-style-type: none">Características y efectos |
| | Clasificación de los negocios jurídicos | <ul style="list-style-type: none">Unilateralbilateralplurilateral |
| | Los presupuestos y elementos del negocio jurídico | <ul style="list-style-type: none">EsencialesNaturalesAccidentales |
| | El papel de la voluntad en los negocios jurídicos | <ul style="list-style-type: none">Teoría de la voluntadTeoría de la declaraciónVicios de la voluntad |
| | El objeto y causa del negocio | |
| | Las formas del negocio jurídico | <ul style="list-style-type: none">FormasPruebasPublicidadNulidad |

Evaluación Diagnóstica

Orientaciones generales: Antes de iniciar el estudio de esta asignatura, contesto el siguiente cuestionario para comprobar previamente mis conocimientos acerca de lo que son los derechos subjetivos. Las preguntas están relacionadas con los contenidos temáticos, por lo que debo responder de manera breve y sencilla, de acuerdo a mi experiencia personal y estudios individuales.

1. ¿Qué entiendo por Negocio Jurídico?
2. ¿Cuál es la aptitud que posee una persona cuando busca realizar un Negocio Jurídico, como actividades cotidianas?
3. ¿Cuáles son los requisitos que tiene una persona para celebrar un contrato, y cuales son los límites que establece la ley?

A. LOS ACTOS JURÍDICOS

¿Qué es un acto jurídico? Conviene decir que es un acontecimiento en cuya realización concurre la voluntad del hombre regida por el Orden interno de un país a través del Estado.



En el acto jurídico, el motivo que mueve la voluntad del individuo es la realización de las consecuencias del Derecho; es decir en este evento intervienen no sólo las voluntades de las personas, sino también la doble relación que determina a los hombres: Derecho y Deberes.

Ejemplo: La manifestación de consentimiento entre dos partes que celebran un contrato de arrendamiento, ambos sujetos están obligados recíprocamente.

En el acto jurídico se da una relación entre dos o más sujetos cuya actuación es regulada por el Derecho.

El acto jurídico es una actividad o acontecimientos en donde los sujetos buscan como realizar aquel hecho y quieren los resultados. Los actos Jurídicos tienen importancia dentro de las actividades humanas debido a que radican en la naturaleza del ser humano éstos tienden a manifestarse en cada uno de sus actos a través de la misma ley, de modo que la ley da control a todas y cada una de las situaciones en donde intervienen los sujetos de una relación contractual.

Los actos jurídicos pueden ser voluntarios, involuntarios, lícitos e ilícitos.

1. Actos Humanos Voluntarios

¿De dónde derivan los actos humanos voluntarios? La voluntad del hombre nace desde el momento en que exterioriza su intención, a través de ciertos eventos. Dicha intención se denomina como acto voluntario. La determinación de la categoría de acto voluntario se realiza en base en tres elementos:

- Prudencia:** Quiere decir que la norma prevee las circunstancias por las cuales las partes deciden realizar el hecho.

- b. Propósito: Quiere decir la finalidad que persigue el sujeto al realizar un acto voluntario.
- c. Libertad: Quiere decir que el sujeto actúa de manera autónoma e independiente en los actos que éste realiza.

Estos actos requieren un comportamiento, un ejercicio, una acción consciente y perseguida, es de ahí donde se derivan los contratos. Cada actividad que es realizada por un sujeto tiene efectos cotidianos tales como: la habitualidad de ciertas acciones con relación a la ley.

De lo anterior se puede decir que "Los hombres diariamente se encuentran efectuando actividades comerciales, por esto es indispensable que el Derecho regule tal comportamiento, dichos compromisos tendrán efectos entre las partes contratantes **por ejemplo**: Un comprador y un vendedor.

Como podrá observar en este momento las relaciones pasan de ser simplemente humanas para ser legales entre los sujetos.

La voluntariedad es el factor por el cual este acontecimiento recibe la apreciación de acto, se entiende por Voluntad Jurídica, aquella que resulta de la manifestación del individuo a través del hecho que la crea, transforma o concluye un derecho, sin que por ello conlleve a la manipulación de ésta.

En consecuencia la voluntariedad jurídica recae en la autonomía propia que distingue a la persona a la hora de realizar ciertos actos.

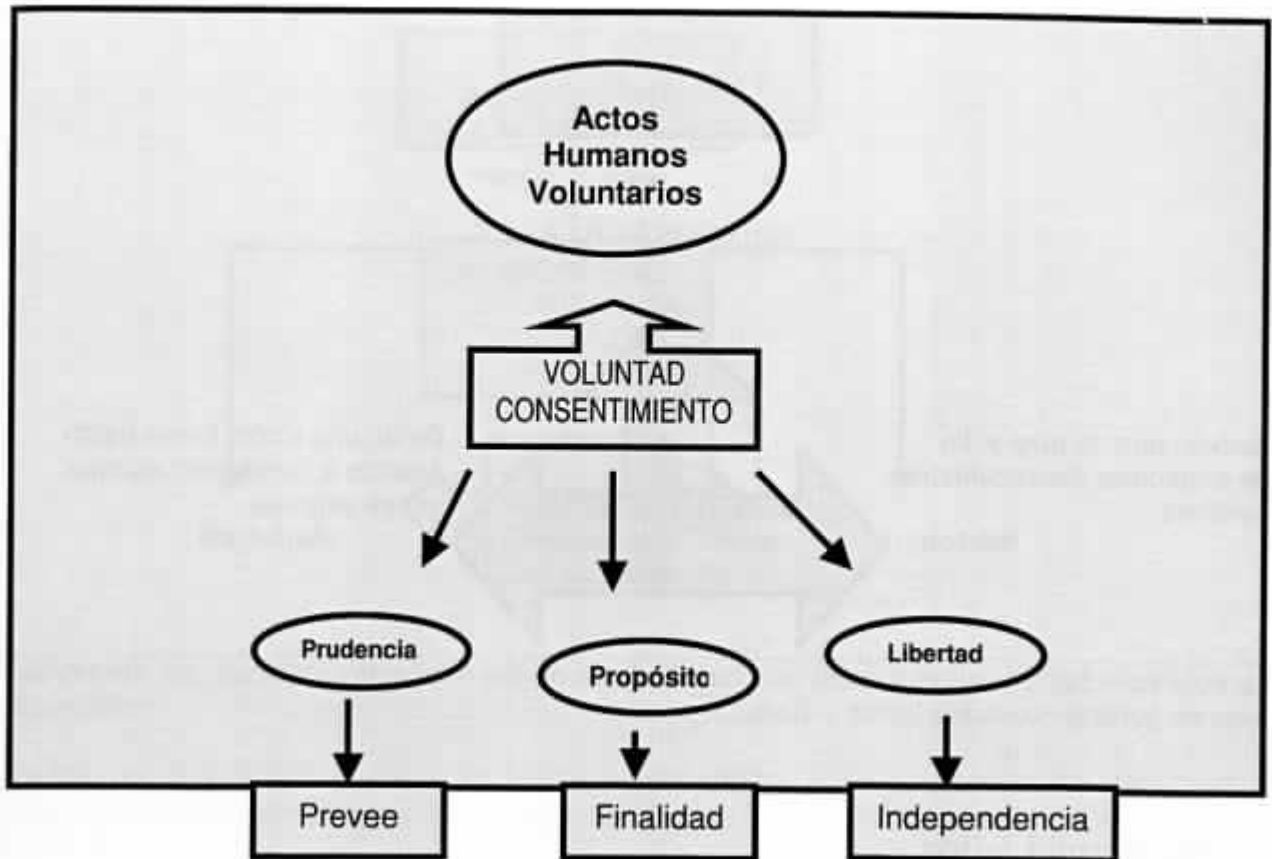
Ejemplo: En la redacción de un Testamento se aprecian claramente los tres elementos del acto voluntario por parte de la persona que testa.

Primer elemento: prudencia, deseo voluntario de hacer el testamento como una acción previsor de conflictos en las relaciones de los miembros de la familia.

Segundo elemento: propósito, voluntad expresa cuya finalidad es dejar organizada la distribución de los bienes y evitar problemas.

Tercer elemento: libertad, acto voluntario que realiza libre de cualquier presión, por decisión propia.

En las relaciones sociales, además de acontecer actos jurídicos voluntarios, existen actos involuntarios en donde no se cumplen los elementos de voluntariedad que se determinan en los voluntarios.



2. Actos Jurídicos Involuntarios

¿Qué son los actos jurídicos involuntarios y cómo se originan? Se determinan como **actos involuntarios**: aquellos sucesos o acontecimientos que aunque ligados en alguna forma con la voluntad humana, no fueron elaborados con el fin de engendrar consecuencias jurídicas provenientes de ellos.

Estos hechos son parte constitutiva del hombre, sea que fuesen voluntarios e involuntarios. Para el orden interno de un país la conducta de los seres humanos debe estar fundada por el Ordenamiento Jurídico de una nación.

Por ejemplo: Si una persona está obligada a hacerme un pago y por equivocación se lo hace a otra, habrá una acción en contra de esta última para que lo restituya por el daño causado.



3. Actos Lícitos

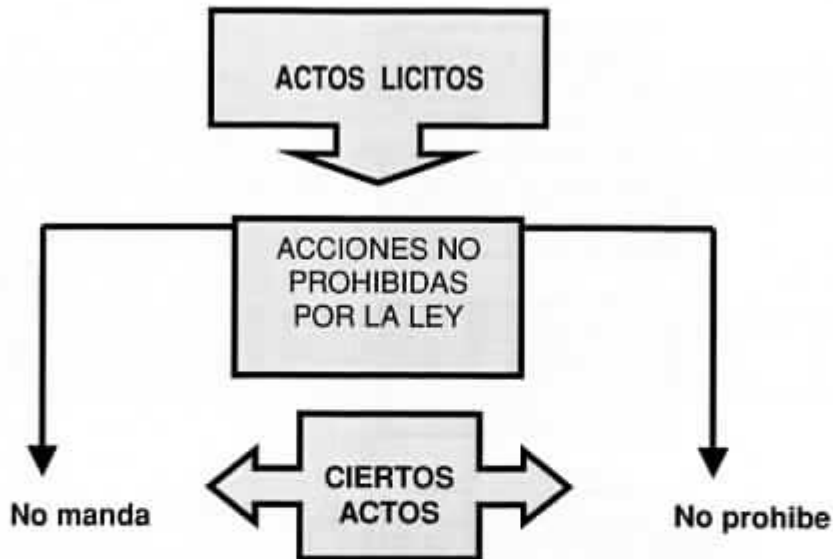
¿A qué nos referimos cuando decimos actos lícitos? Lícito viene de permitido, legal, lo establecido previamente por la legislación. Es decir corresponde a la categoría de **Permitido**, a todos aquellos sucesos que el Derecho no castiga.

Son acciones no prohibidas por la ley, que claramente limitan el régimen de Libertad de la persona, pues no manda que se realicen o se dejen de realizar ciertos actos, simplemente no los penaliza. Es de nuestro conocimiento que si el derecho no castiga determinada situación es porque ha dejado a la libre determinación la realización del acto.

Tal es el caso del artículo 32 de la Constitución de Nicaragua que manifiesta:

Ninguna persona está obligada a hacer lo que la ley no manda, ni impedida a hacer lo que la ley no prohíbe.

Los actos lícitos pueden consistir en: sucesos que no tienen la finalidad de originar, transformar o finalizar derechos y, actos jurídicos que poseen la intención de generar algunos efectos legales como resultado de la ley, la que por ser voluntaria ha previsto cada una de las situaciones reales hechas por los hombres y que por ende deben tener la característica de permitida o prohibida.

**Ejercicio:**

Defino con mis propias palabras los siguientes conceptos: actos jurídicos, actos voluntarios, involuntario y lícito.

4. Actos Ilícitos

¿Si los actos Lícitos corresponden a lo que permite la Ley, entonces ¿Qué serán los Actos Ilícitos?

Conviene expresar que los actos Ilícitos son aquellos sucesos o eventos existentes dentro de la realidad social, por el cual la Ley manda a prohibir su realización, ya que ellos comprenden toda una serie de conductas contraria a la ley y a las buenas costumbres, ya que son producto de la violación de los preceptos de orden jurídico.

Recuerde:

El acto contrario al derecho es siempre ilícito.

Los actos ilícitos son acciones prohibidas por el Derecho a través del Estado. Son un conjunto de situaciones en donde el hombre rompe la norma legal; un posible comportamiento que se considera nocivo para la sociedad y por lo tanto ha de imponérsele el castigo referido a la violación o al delito cometido.

Ejemplo: Robar, matar.

**Resumamos:****Acto jurídico:**

Es la acción o suceso en cuya realización concurre la voluntad de las personas misma que es regida por el orden interno de un país a través del estado. Vemos pues que en el acto jurídico se da una relación entre dos o más sujetos cuya actuación es regulada por el Derecho.

Ejemplo: Imaginemos que dos individuos deciden voluntariamente celebrar un acuerdo de un contrato de Arrendamiento.

Del perfeccionamiento de este acto se derivarán posteriormente, los derechos de uno y las obligaciones de otro, es decir tanto de quien da como quien recibe en una relación.

Los actos jurídicos pueden ser:

- A. **Actos humanos voluntarios:** Los actos humanos voluntarios, también denominados como voluntad jurídica son el resultado de la manifestación del individuo a través del hecho que los crea, transforma o concluye un derecho.
- B. **Involuntarios:**
Son aquellos sucesos o acontecimientos que aunque ligados en alguna forma con la voluntad humana, no fueron elaborados con el fin de engendrar consecuencias jurídicas provenientes de ellos.

C. Lícitos:

Acto permitido, legal; acción apegada a lo establecido previamente por la Legislación. Tienen la categoría **de Permitido** a todos aquellos sucesos que el Derecho no castiga. Es decir como lo expresa La Constitución de Nicaragua: ***Ninguna persona está obligada a hacer lo que la ley no manda, ni impedida a hacer lo que la ley no prohíbe.***

D. Actos ilícitos

Los actos ilícitos son aquellos sucesos o eventos existentes dentro de la realidad social, por el cual la Ley manda a prohibir su realización

Actividad de Autoaprendizaje No. 1

1. Ejemplifico cada uno de los actos jurídicos:

- ✓ Voluntarios
- ✓ Involuntarios
- ✓ lícito
- ✓ Ilícito

2. Identifico la importancia que tienen los actos jurídicos dentro del orden interno de un país.

3. Retroalimentación mis aprendizajes con los aportes que aparecen en la hoja de respuestas página 129

B. HECHOS JURÍDICOS Y HECHOS NATURALES

Una vez que estudiamos los actos jurídicos como hechos que los sujetos realizan en sus actividades diarias, ahora podremos comprender la relación existente entre actos jurídicos y hechos jurídicos y naturales.

También es preciso recordar que tanto en los actos jurídicos como los hechos jurídicos y naturales están regidos por las normas. De esta manera conoceremos su definición y los efectos que genera éste dentro del orden legal: adquisición, modificación y extinción.

Los Hechos jurídicos son acontecimientos, eventos desarrollados en un tiempo y espacio cuya realización está regida por las normas. Los hechos naturales son situaciones que tienen origen en la naturaleza del hombre que constituyen la base para el ejercicio de los hechos jurídicos.

1. Hechos Naturales

¿ A qué llamamos hechos naturales?. ¿Qué relación tiene el hecho jurídico y el natural? Podemos decir que los hechos naturales como la palabra lo indica, son el producto de fenómenos de la naturaleza que otorgan derechos y obligaciones sobre un objeto o cosa.

Los hechos naturales son regulados por el derecho ya que modifican la realidad social o natural y cuyo resultado obedece a los mismos fines de la madre naturaleza, es decir no son el producto mejorado de la mano u obra del hombre y por tanto no tienen relación alguna con la voluntad del ser.

Ejemplo: La catástrofe del Mitch, que trajo graves consecuencias a nuestro país afectando enormemente a la población. En este hecho natural el Derecho intervino como regulador de la situación de emergencia con el fin de disminuir las carencias y necesidades de la población.

El derecho regula los hechos naturales debido a la repercusión que estos hechos tienen dentro de la sociedad con relación al orden legal.

Numerosos Hechos Naturales acontecen en nuestra realidad, mismos que deben su existencia a elementos naturales, y que no por eso dejan de producir efectos en la sociedad.

La razón por la cual se estudian estos hechos es porque el Derecho como instrumento regulador de las relaciones humanas sirve de respuesta a estas relaciones dentro de estos acontecimientos que repercuten de forma **imprevisible e incontrolable**, no se pueden esperar con exactitud sus efectos y una vez que se dan se controlan mínimamente. **Por ejemplo:** Un terremoto.

Los Hechos naturales no pueden ser imputados a ningún sujeto, la idea que persigue el derecho es responsabilizar a alguien de las consecuencias jurídicas. Nuestra legislación clasifica los hechos en: **Caso Fortuito y Fuerza mayor.**

Caso fortuito: implica la idea de un accidente que debe su origen a la naturaleza como las inundaciones, tempestades, enfermedades, muertes, etc. Tiene la particularidad de ser inesperado, involuntario, imprevisible e irreplicable para el mismo sujeto.

La Fuerza Mayor: este implica hechos debidos al hombre, en este caso siempre hay un agente que sería responsable si este hubiera podido prever el caso. Ejemplo: violencia, robo, etc..

Es un suceso frente al cual la persona está impotente con relación a su realización y producción de resultados (Efectos) **aunque hubiera sido prevista**. Estos hechos pueden producir la extinción de los Derechos y Deberes del Sujeto (Derecho Subjetivos).

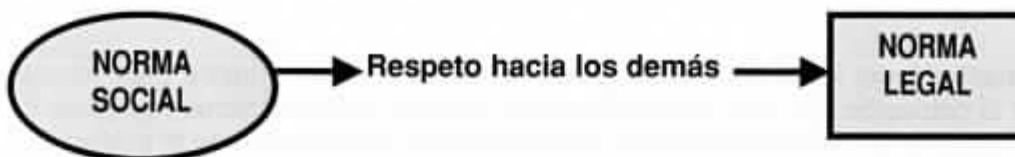
La Fuerza Mayor opera siempre en forma anónima, **sin que se pueda hacer responsable a un individuo por los daños causados**

Ejemplo: Un incendio Forestal

2. Hechos Jurídicos

Entendemos como hechos jurídicos a los sucesos temporales y espacialmente localizados que al ocurrir en un tiempo y en un espacio provocan un cambio en la realidad jurídica existente.

¿Por qué llamamos Jurídicos a unos hechos? Porque el Derecho ha considerado relevante un caso, una situación o un evento en donde interviene no sólo la norma de conducta social, sino que es indispensable que esta norma recaiga sobre una finalidad legal para lo cual fue creada, es decir pase de lo social a lo jurídico.



A medida que los hechos afecten el orden de las relaciones sociales los hechos serán las consecuencias jurídicas que el legislador establecerá en sus normas.

Los hechos pueden afectar **constructiva o destructivamente** las relaciones sociales y pueden ser resultados de la voluntad humana o realizarse sin ella.

Son hechos constructores del orden social todos aquellos hechos que contribuyen en alguna forma al funcionamiento del orden jurídico o que benefician a alguien sin perjudicar indebidamente a nadie.

Ejemplo: Cumplimiento de las leyes.

Por el contrario son hechos destructores aquellos que impiden el funcionamiento del orden jurídico o que ocasionen daños o perjuicios a alguien.

Ejemplo: Incumplimiento de las leyes.

De lo anterior podemos inferir que al ocurrir los hechos jurídicos se producen unos efectos y que éstos determinan las relaciones entre los sujetos con relación al Derecho.

3. Efectos del Hecho Jurídico

Los efectos de los hechos jurídicos pueden ser: por adquisición, modificación y extinción.

a. Adquisición

¿En qué instante adquiero un derecho a mi favor? ¿Se adquiere solamente cuando se realiza una transacción de compra? Una persona puede adquirir derechos a través de transacciones civiles, comerciales que tengan una vinculación inmediata al derecho, este hecho jurídico se encarga de atribuir facultad de dominio sobre un derecho u objeto con relación a otra persona. **Por ejemplo:** La compra de un bien mueble.

Dicha adquisición recibe el nombre de **originaria** cuando se da a través de una relación directa entre el adquirente y el derecho adquirido. El derecho es atribuido al sujeto de modo autónomo, independiente de toda relación o situación jurídica (Apropiación de cosas abandonadas-usucapión).

La adquisición será **derivada** cuando la situación jurídica nueva se vincula con otra que surge como relación de origen y es condición de la nueva adquisición, de tal forma que ésta proviene de aquella que le precede y la probabilidad de que lo adquiera se relaciona con el hecho y la situación que precede.

Ejemplo: Adquirí 5 manzanas de tierra, como resultado de la compra que le hice a Juan.

Como se puede observar aquí la relación ya no es primaria, es secundaria, se deriva de una transacción que surge de un derecho anterior, es decir ya pertenecía a alguien anteriormente, la adquisición se lleva a cabo por la intervención de un sujeto que media esta situación.

b. Modificación

Recibe el nombre de modificación: el cambio, transformación o alteración de un derecho, sea que por efecto del hecho jurídico se origine una disminución, incremento de éste o variación cualitativa en él sin perder su identidad y sin alterar su esencia. Si lo que se produce es cambio de sujetos tendrá como resultado un cambio de titular.

c. Extinción

¿Cuándo se produce la extinción de un derecho? La extinción de éste se origina cuando el Derecho deja de existir por haber finalizado o por haberse destruido.

Esta extinción puede encontrar su nacimiento en causas que originan la voluntad o voluntades de los sujetos.

Ejemplo: Muerte, cesación de alimentos, El derecho a la pensión alimenticia se extingue cuando los hijos han llegado a la mayoría de edad, etc.

Resumamos:

A. Hechos Naturales:

Los hechos Naturales son fenómenos o situaciones que modifican la realidad social o natural, resultado que obedece a los mismos fines de la madre naturaleza, no se encuentra relación alguna a la voluntad del ser. Los hechos naturales no pueden ser imputados a ningún sujeto

B. Hechos Jurídicos:

Son sucesos en donde interviene no sólo la norma de conducta social y es indispensable que esta norma recaiga sobre una finalidad legal, es decir pase de lo social a lo jurídico.

Los Hechos jurídicos tienen los siguientes efectos:

- a. **Adquisición:** El hecho jurídico puede ser adquirido por origen o por derivación
- b. **Modificación:** El hecho jurídico se modifica cuando produce cambios en una transferencia de titularidad.
- c. **Extinción:** Se extingue cuando el derecho deja de existir.

Actividad de Auto aprendizaje No. 2

1. Ejemplifico un hecho natural y un hecho jurídico.
2. Elaboro un esquema destacando los principales elementos del hecho Jurídico
3. Investigo en los artículos 1221, 1901.3, 2588, 2869, 1159, 1818, 2915, 3100 del Código Civil de la República de Nicaragua cuáles de ellos se refieren al caso fortuito y cuáles a fuerza mayor y ejemplifique cada uno de los artículos Presente sus resultados en la sesión tutorial correspondiente.
4. Retroalimentación mis aprendizajes en la hoja de respuestas en la pág. 129-130

C. CLASIFICACIÓN DE LOS NEGOCIOS JURÍDICOS

En el tema anterior abordamos la importancia que poseen los hechos jurídicos y naturales, con la finalidad de que Ud. en este momento se encuentre familiarizado con estos elementos que le ayudarán a conocer más a fondo la relevancia que tienen estas actividades para el derecho, también vimos que el sujeto se encuentra íntimamente ligado a momentos en donde diferentes hechos jurídicos pueden originar efectos por:

- ✓ Adquisición,
- ✓ Modificación
- ✓ Extinción de un derecho;

Negocios Jurídico: son manifestaciones de voluntad de los particulares que van dirigidas a obtener objetivos prácticos, que lógicamente encuentran su razón de ser en la norma legal que las protege.

Según el Dr. Ivan Escobar Fornos (2000, pág. 46) el negocio jurídico se define como una manifestación unilateral, bilateral o plurilateral de voluntad de acuerdo con ley para crear, modificar, conservar, transferir, transmitir o extinguir un derecho.

Según citado autor, son dos los elementos que integran el negocio jurídico: la manifestación de voluntad y la intención de producir efectos jurídicos, esa declaración, que regula o reglamenta una relación o situación jurídica.

El papel de la **voluntad** es de mucho significado en el negocio jurídico ya que ella juega un papel importante como elemento de creación, simplemente porque a través de su manifestación se persiguen efectos prácticos tutelados por el Derecho.

Clasificación de los negocios jurídicos: como ya se expresó el Dr. Fornos, los negocios jurídicos se clasifican en unilaterales, bilaterales y plurilaterales.

Seguramente estos términos le sean familiares, pues con frecuencia los empleamos en las diferentes situaciones cotidianas.

1. Negocios Unilaterales

Son actos en que solamente se necesita la manifestación de una de las partes para que se constituya el negocio. Basta que la manifestación de voluntad sea reconocida por el ordenamiento jurídico para que exista el negocio. No se necesita recurrir a otra voluntad y puede generar efectos jurídicos, aún en contra de la voluntad de una tercera persona que interviniere.

“Estos negocios o actos o jurídicos tienen la característica de ser **unilaterales recepticios** por ser aquellos en los cuales la manifestación de voluntad, que da origen al negocio, debe ser puesta en conocimiento de un tercero, sin necesidad de pedir su consentimiento” (Castillo, 1996, pág 226)

Ejemplo: Un despido laboral.

"También otra característica de los negocios es que pueden ser **unilaterales no recepticios**, en este caso serían aquellos negocios que no necesitan que se ponga en conocimiento la expresión de voluntad a aquellas personas que pudieran tener alguna relación jurídica como consecuencia del negocio" (Castillo 1996)

Ejemplo: Un testamento

El Artículo 2443 del Código Civil, se distingue el contrato unilateral del bilateral, definiendo el primero, como el contrato por el cual solamente una de las partes se obliga, en cambio en el segundo, ambas partes se obligan en el contrato.

2. Negocios Bilaterales

Es el tipo de negocio en el que concurre la intervención de dos partes o centros de interés, mismos que se manifiestan y se materializan una vez que dichas partes derivan de su voluntad en un negocio.

En este tipo de negocio jurídico, los intereses de las partes son contrapuestos, es decir, son contrarias.

Ejemplo: En el contrato de arrendamiento de inmueble, existen intereses contrapuestos, el arrendador persigue el precio y el arrendatario el uso de la inmueble.

3. Negocios Plurilaterales

Son aquellos en donde intervienen varios sujetos, partes o intereses que pretenden una misma dirección, la que acuerdan en un momento determinado.

La modalidad de este tipo de negocio es que en él no se contraponen intereses, sino más bien se busca la finalidad con base al bienestar común entre varios que ostenten una categoría.

En el negocio plurilateral todas las voluntades deben concurrir al fin común que es la creación de la persona jurídica colectiva y si alguna voluntad fuere contraria, no podría permanecer integrado a la misma.

Ejemplo:

La constitución de un contrato de sociedad mercantil, en la que los contratantes persiguen un mismo fin: el lucro

Resumamos:

Negocio Jurídico son las manifestaciones de voluntad de los particulares que van dirigidos a obtener objetivos prácticos, que lógicamente encuentran su razón de ser en la norma legal que los protege.

Los negocios jurídicos pueden ser unilaterales, bilaterales y plurilaterales

A. Negocios Unilaterales:

Son aquellos en donde solamente se necesita la manifestación de una de las partes para que se constituya el negocio. No se necesita recurrir a otra voluntad y puede generar efectos jurídicos, aún en contra de la voluntad de una tercera persona que interviniere.

B. Negocios Bilaterales:

Es un Negocio en donde las partes están contrapuestas, es decir sus intereses van en la búsqueda de una afinidad la que lograrán una vez que consientan un interés en común o hagan nacer un **Negocio Jurídico**.

C. Negocios Plurilaterales:

Intervienen varios sujetos, partes o intereses que pretenden una misma dirección, que concretarán en un momento dado.

En este negocio no se contraponen intereses, sino más bien se busca la finalidad con base en el bienestar común entre varios que ostenten una categoría.

Actividad de Autoaprendizaje No. 3

1. Identifico en cada uno de los ejemplos, citados en este cuadro, a qué tipo de negocio jurídico pertenece y justifico mi respuesta.

| Ejemplos | Unilateral | Bilateral | Plurilateral | Justificación |
|------------------------|------------|-----------|--------------|---------------|
| Donación | | | | |
| Depósito | | | | |
| Préstamo sin intereses | | | | |
| Compraventa | | | | |
| Arrendamiento | | | | |

2. Establezco diferencias entre los tres tipos de Negocios Jurídicos.

Verifico los resultados de mis respuestas en la pág. 131

D. PRESUPUESTOS Y DEL NEGOCIO JURÍDICO ELEMENTOS

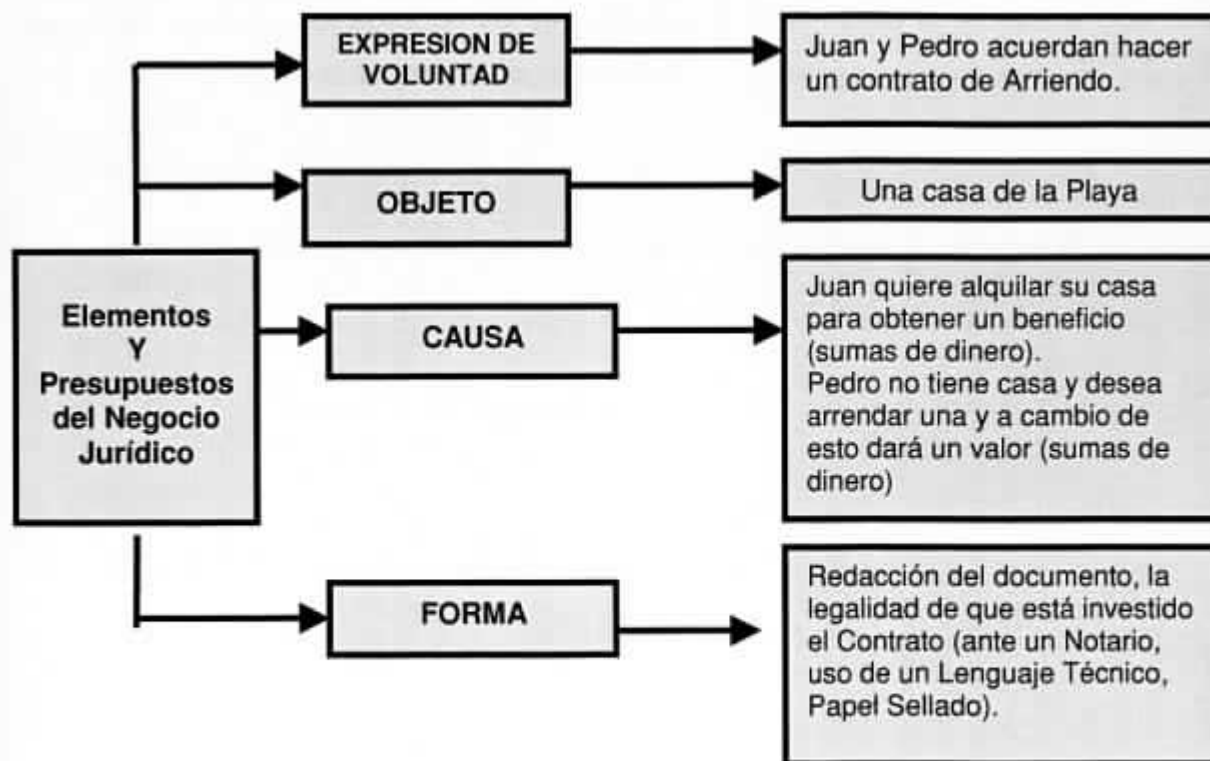
Para conocer cada uno de los elementos del negocio jurídico es importante que Ud. haya estudiado el tema anterior, con el empeño y entusiasmo necesario tal y como lo expusimos al inicio, ya que como podrá observar existe una relación entre la clasificación y los elementos que poseen cada uno de los Negocios Jurídicos que se establecen dentro de la Sociedad, los que a continuación les expondremos:

Son llamados presupuestos o elementos del negocio jurídico aquellos requisitos indispensables para la formación de un negocio jurídico. Los negocios jurídicos están constituidos por tres tipos de elementos, los que a su vez se clasifican en: esenciales, naturales y accidentales.

1. Esenciales

Responderemos a esta interrogante de la manera más sencilla y es que son aquellos elementos sin los cuales no podría existir el Negocio Jurídico en forma alguna, y que por consiguiente si faltare uno de ellos produciría la inexistencia o nulidad del mismo.

Las categorías que le dan el carácter de esencial al negocio son: **la expresión de voluntad del sujeto y/o sujetos**, en segundo lugar **el objeto en cuestión**, y en tercer lugar **la causa que origina este Negocio** y por último **la forma** en que se constituyen.



2. Naturales

Los elementos naturales son llamados así porque son aquellos que no son necesarios para la existencia del negocio, pero que la ley los considera incluidos en el mismo si los sujetos o las partes no los suprimen o transforman. La falta de esos elementos no produce nulidad.

Por ejemplo: cuando no se pacta en el contrato de compraventa el lugar de entrega, saneamiento por evicción, vicios ocultos. Esto quiere decir que la voluntad de las partes la suple la ley.

3. Accidentales

Su nombre obedece a que no resultan necesarios para la existencia del negocio Jurídico, pero que por voluntad de las partes pueden ser incorporados, existiendo sobre ellos el acuerdo de voluntad de quienes contratan y pasan a formar parte esencial o principal del negocio.

Estos elementos no provienen de la ley, pues tienen como única fuente la voluntad de las partes. No es obligatorio que se incluyan en el negocio, pero una vez incluidos forman parte del mismo; incluso con el carácter de esencial si así lo acordaron las partes.

Se entienden como elementos accidentales del negocio jurídico: la condición, el plazo y el modo.

Ejemplo: la venta con pacto de reserva de dominio. En este caso el comprador no adquiere el dominio, solo el uso de la cosa, hasta el cumplimiento de la obligación, es decir hasta que pague el precio.

Concluyendo:

Los presupuestos y elementos del negocio jurídico son requisitos de ley para la creación del negocio jurídico sin los cuales no podría existir dicho acto.

A. Esenciales:

Son aquellos sin los cuales no podría existir el negocio jurídico, y por consiguiente si falta uno de ellos produciría la inexistencia o nulidad del mismo como: **la voluntad del sujeto y/o sujetos, el objeto en cuestión, la causa que origina este negocio y la forma.**

B. Naturales:

Son aquellos elementos que no son necesarios para la existencia del negocio, pero que la ley los considera incluidos en el mismo si los sujetos o las partes no los suprimen o transforman. La falta de esos elementos no produce nulidad.

C. Accidentales:

Son aquellos que no resultan necesarios para la existencia del negocio jurídico, pero que por voluntad de las partes pueden ser incorporados a éste. Se originan de un hecho accidental.

Actividad de Autoaprendizaje No. 4

1. Investigo un contrato privado de arrendamiento y destaco los elementos del negocio jurídico.
2. Ejemplifico los elementos del negocio jurídico.
3. Retroalimento mis aprendizajes con los aportes de la hoja de respuestas en la pag. 131.

E. EL PAPEL DE LA VOLUNTAD EN LOS NEGOCIOS JURÍDICOS

En este apartado profundizaremos en la importancia que posee la Voluntad como elemento del negocio jurídico y objeto de estudio del tema anterior, ya vimos que ésta juega un papel fundamental en la conformación de los negocios jurídicos.

Las condiciones requeridas para que la voluntad en su manifestación, tenga plena fuerza para obligar son:

- Que sea expresada por quien pueda obligarse jurídicamente
- La persona que la emita sea apta legalmente (Capacidad de hecho y derecho)

Los Artículos 1832 y el 2447 de código civil de la República de Nicaragua, señalan que los contratos se perfeccionan a través del consentimiento de las partes.

Para estudiar más a fondo el papel que ejerce la voluntad en los negocios partiremos desde el estudio de diversas teorías, entre ellas la teoría de la voluntad privada, la teoría de la declaración y respectivamente los vicios que se derivan de los contratos.

1. Teoría de la Voluntad

En la teoría de la voluntad, **el consentimiento** se integra por dos actos sucesivos enlazados y que pueden producirse en una sola unidad de tiempo o diferirlos: **Oferta y Aceptación**.

Ejemplo: A ofrece venderle a B una computadora Pentium IV, marca compact, por el precio de mil dólares, B acepta la oferta y paga el precio.

a. Discernimiento

En el proceso de oferta y aceptación, y previo a la manifestación de voluntad se produce: el discernimiento, la intención, la libertad, hasta encontrar manifestada la voluntad entre las partes. Veamos pues.

¿A qué llamamos Discernimiento? Llamamos discernimiento a la facultad de razonar, comprender y valorar el acto y sus resultados. Este factor de la voluntad está íntimamente ligado a las aptitudes humanas, independientemente del que el sujeto sea capaz o no.

En el negocio jurídico se puede tener capacidad sin discernimiento, es decir que en una contratación pudiese ser que una persona tenga capacidad de derecho y capacidad de ejercicio, pero no tiene discernimiento porque no sabe leer ni escribir.

Una persona con problemas mentales puede tener momentos de lucidez; asimismo una persona que está completamente sana puede tener repentinamente pérdidas de memoria.

Sin embargo, legalmente, y derivada del ejemplo anterior, los Actos de la persona incapaz (en este caso la que posee problemas mentales) son anulables, aunque haya actuado con discernimiento.

¿Ud. dirá porqué? Basados en el Arto. 2201 del código civil de la República de Nicaragua expresa que aunque el demente o el incapaz tengan espacios de lucidez, nunca se considerarán capacitados legalmente para ejercer derechos en su persona, debido a su incapacidad ante la realización legal de ciertos actos y por ende tales actos son nulos. En el caso del sujeto que posee capacidad la ley expresa que son anulables porque ha actuado sin Discernimiento.

Como el consentimiento deriva de las facultades anímicas del sujeto la ley supone que éste **sirve de base a la imputación**, el ordenamiento jurídico presume que **el capaz obra con el**, muy diferente a **la incapacidad que genera en el acto una ausencia legal de este elemento**, tal como lo determina el Arto. 1833 del mismo código que exige prueba de estos hechos.

b. Intención

Al respecto se ha determinado que la intención es la aplicación del discernimiento a un acto concreto. Para que exista intención basta querer realizar un acto que se ha conocido y se tenga conciencia de sus consecuencias en el momento de su realización.

Como Ud. habrá observado el discernimiento y la Intención son dos estados de presentación sucesiva, de esto deriva que la ausencia del primero excluya la mera posibilidad de generarse el segundo.

Conviene decir que la Intención presupone la presencia del discernimiento, la intención se produce posterior al discernimiento y ésta no puede existir sin que se halla dado el primero, ¿Ud. se hará la interrogante y se dirá porqué? Porqué la intención no es más que la aplicación específica de discernir.

La intención de los actos voluntarios es afectada por un acto considerado no intencional, cuando se ha realizado mediando un error o ha sido inducido por el dolo que conlleva una mala intención.

Ejemplo: El error en el precio, es decir en el arrendamiento se pactó un cargo de 200 dólares y se puso 20.

c. Libertad

Para Savigny: **"La Libertad es una facultad de actuar de qué se dispone al elegir la conducta a seguir cuando se decide ejecutar o no ejecutar actos que en lo sucesivo causen efectos legales"**.

La facultad de elegir se ve afectada por la falta de libertad moral o física que la suprimen, forzando al sujeto a actuar en determinado sentido.

La legislación nicaragüense establece el principio de dar por existente la libertad y si alguna de las partes alega lo contrario, tendrá obligatoriamente que probar la existencia de las causas que la suprimieron.

Por otro lado, la libertad que genera efectos jurídicos, tiene su fundamento en el principio de autonomía de la voluntad, que es limitada, es decir el derecho va dando pautas de que es lo que se puede y no se puede hacer, en relación al orden legal.

Tal como podemos observar y partiendo de este principio, el arto. 32 de la Constitución Política de Nicaragua al respecto expresa que: ninguna persona está obligada a hacer lo que la ley no manda, ni impedida a hacer lo que ella no prohíbe.

d. Exteriorización de la Voluntad

El término Manifestación de la Voluntad debe entenderse en su sentido amplio, es decir no sólo el acto de comunicación de la intención a los demás por medio de la palabra oral o escrita, u otros signos del lenguaje, sino también a las llamadas actuaciones de voluntad, declaraciones tácitas de voluntad o comportamientos de hechos como puede **ser el silencio o la presunción.**

Cuando se trata de una **Declaración de Voluntad en sentido estricto**, podemos distinguir: el contenido de la declaración, es decir lo que de conformidad con los signos usados resulta como voluntad del declarante que es lo que determina el negocio y la voluntad de declarar o efectuar el acto por el cual la voluntad debe llegar al conocimiento del otro.

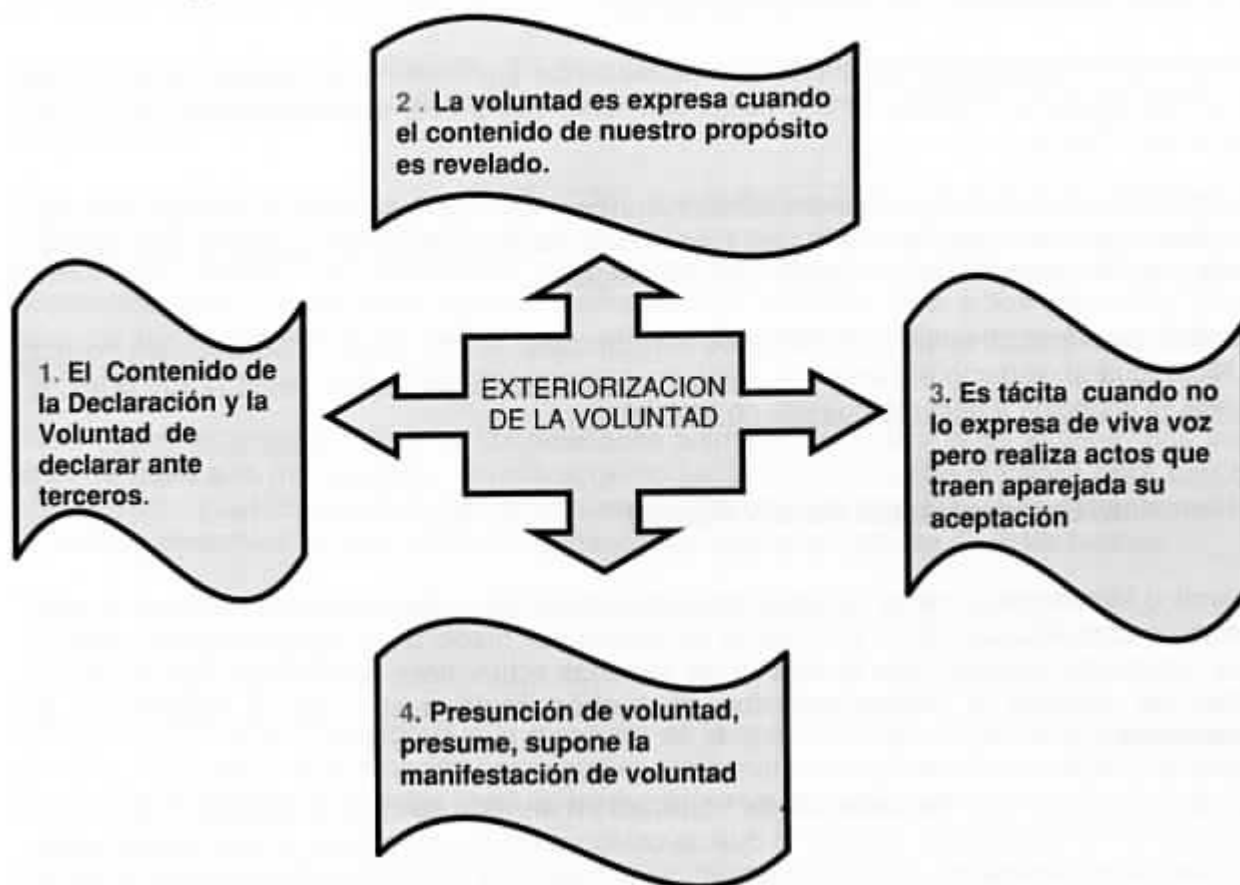
La voluntad es expresa cuando el contenido de nuestro propósito es revelado explícita y directamente.

Por ejemplo: La aceptación de una herencia, a través de un testamento.

Es tácita la voluntad cuando resulta de ciertos actos innegables y particulares, que teniendo un interés propio sirven como medio para reconocer la voluntad. **Tal es el caso del Arto. 1231 C.** que determina que en el caso de la aceptación de la herencia, el aceptante de ésta debe ejecutar algunos hechos con los cuales se deduzca su aceptación.

Existe Presunción de Voluntad, cuando la ley deduce o presume de ciertos hechos un comportamiento determinado del sujeto, considerándola como voluntad manifestada.

Veamos el siguiente esquema como se exterioriza la voluntad.



e. El silencio como manifestación de la voluntad

El silencio comprende la abstención, la omisión y el callar, cuando por derecho puede autorizar a presumir que se traduce en una voluntad jurídica capaz de producir obligaciones.

Como ejemplo claro observemos lo que expresa el **arto. 1208** del Código de Procedimiento Civil: Las contestaciones en un proceso deberán ser afirmativas o negativas.

La Constitución Política al respecto en su **arto. 34** inciso. 7; expresa que el silencio de quien calla en el proceso penal al ser interrogado, no puede ser interpretado en su contra en virtud del principio de que nadie puede ser obligado a declarar contra sí mismo.

Jurídicamente el silencio supone la ausencia de toda manifestación de voluntad, incluida la tácita. Con la completa pasividad del sujeto es imposible conocer su pensamiento, a esto nos referimos cuando se menciona el silencio legal, éste puede constituir una manifestación de voluntad por no responder y cuando va acompañado de otras circunstancias que permitan considerarlo, sin ambigüedades, como una expresión de voluntad.

Existen manifestaciones de voluntad que la ley exige se hagan personalmente para ser válidas como en los testamentos o la confesión en juicio, pero por lo general, dentro de las reglas el mandato o representación, la voluntad puede ser expresada indirectamente.

2. Teoría de la Declaración

Para esta Teoría, el querer interno de los sujetos no puede ser considerado por el Derecho, ya que sólo produce consecuencias jurídicas en la medida en que ha sido declarado.

El medio que tienen los hombres para declarar es el lenguaje y éste debe tomarse en el sentido que normalmente se le atribuye.

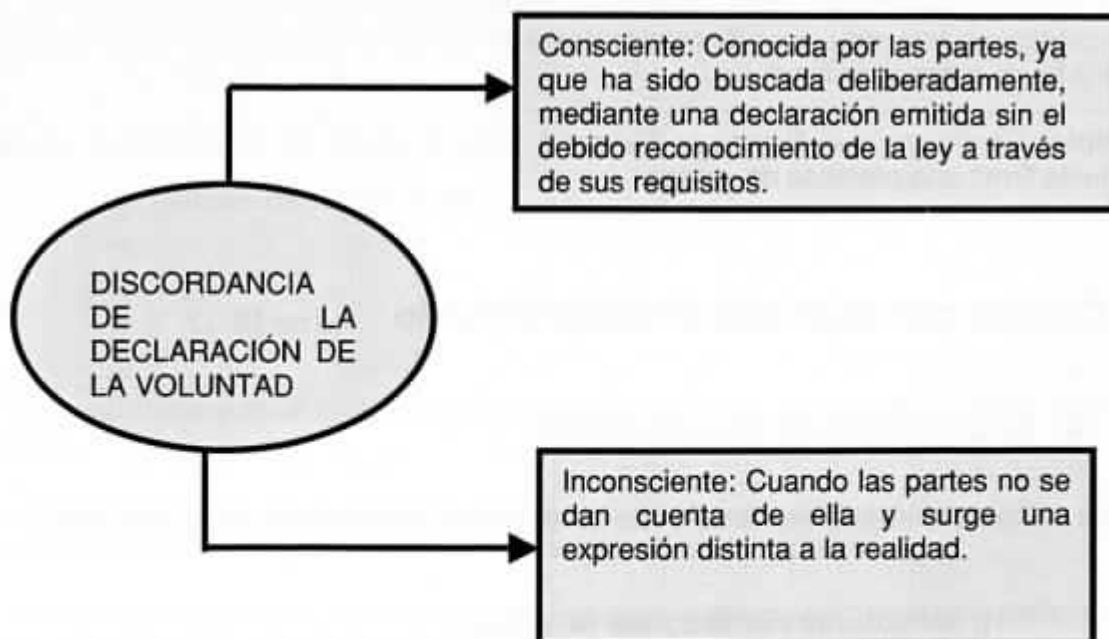
Por eso, el que recibe una declaración tiene derecho a creer que ésta se corresponde con la realidad, de otro modo, la relación jurídica sería incierta, el tráfico jurídico sería imposible.

Según esta teoría no podría impugnársele la nulidad de un acto argumentando que no se quiso decir lo que, según la declaración, aparece como expresión de la voluntad interna. Como consecuencia de esta teoría surgen elementos característicos los que exponemos a continuación: Las divergencias entre la voluntad interior y su exteriorización y las soluciones intermedias.

a. Divergencias entre la voluntad interior y su exteriorización

Puede ocurrir por distintas causas que consciente o inconscientemente, el autor de la declaración, exprese una voluntad distinta a la real.

Observe a continuación el siguiente esquema que le señalará los dos tipos de discordancia en la declaración de voluntad que aborda esta teoría:



b. Las soluciones intermedias

La solución desde el punto de vista jurídico, es una figura que sirve de medio para llegar a la consecución de un fin a través del derecho. Veamos que componentes tiene la solución como parte intermedia:

1). La responsabilidad

Al referirnos a la responsabilidad implica reconocer el grado de compromiso que implica la realización de un acto. Tal sería el caso que declara nulo el acto cuando una declaración de voluntad no coincida con el declarante que participa en la consecución de este acto y por ende se de cómo resultado el desconocimiento de dicha manifestación como por ejemplo: Juan firmó una serie de documentos entre los cuales firmaba la venta de su casa, cosa que no imagino por que creyó que los papeles que le entregaba su secretaria eran referentes a los cambios dentro de la empresa.

2). La confianza

Se define como la razón o legítima expectativa para creer que lo expresado se corresponde con la voluntad real del declarante. Dentro del negocio jurídico es importante destacar que la confianza es un elemento que logra establecer el cierre de un acto que prevalecen en los negocios patrimoniales onerosos es decir el conjunto de bienes de una persona que son puesto a la venta a fin de obtener un lucro.

Por ejemplo: Confío en que Pancracio Filomeno firme la venta de su propiedad, ya que anteriormente firmó una promesa de venta.

3. Causas que suprimen el discernimiento

a. La supresión del discernimiento

Las causas por las que se suprime la voluntad de las partes son diversas, entre ellas están:

1). Inmadurez por razones de edad

La ley establece edades mínimas para ejecutar actos ilícitos, por ello se considera que los menores no tienen la madurez para expresar su voluntad, incurriendo en una falta de prudencia legal, según lo establecido en las normas.

Por ejemplo: Se establece que toda persona es capaz de contraer obligaciones una vez que cumpla con el elemento capacidad de ejercicio que la ley determina con la mayoría de edad (21 años)

No es correcto pensar que los actos jurídicos que deriven de un menor de edad puedan ser válidos. Si bien es cierto la persona adquiere derechos desde que nace, pero la ejercitación de éstos los alcanza una vez que cumpla con el requisito de la edad que es parte de la capacidad del sujeto, de lo anterior surge una coincidencia entre la falta de discernimiento en los actos voluntarios y la incapacidad absoluta o relativa por razones de edad.

2). Insanidad

Se habla de la insanidad cuando uno de los contratantes no se encuentran en las mejores condiciones físicas y mentales por lo que se determina que la capacidad de voluntad hacia un acto no fue realizada bajo las condiciones normales que atribuye el derecho. La insanidad puede ser el resultado de un estado permanente o accidental para discernir y puede obedecer a distintas causas la que producen ausencia de la capacidad de voluntad en el momento de obrar.

Por Ejemplo: Una persona drogada se encuentra incapacitada para realizar una relación jurídica, por la falta de discernimiento a la hora de ejecutar un acto.

Ejercicio

1. Ejemplifico un caso de inmadurez por razones de edad
2. Ejemplifico un caso de insanidad.

b. Vicios de la voluntad

1). El error

El error es el conocimiento equivocado de una cosa, bien por ser incompleto, bien por ser inexacto.

Es el falso concepto de la realidad, también es el proceso mental que nos lleva por la vía distinta de la verdad, lo que es mentira, al creer cierto lo que es falso.

El error no debe confundirse con la ignorancia que es el desconocimiento total de alguna cosa. No es lo mismo una persona errada que una ignorante.

Para que el error se constituya como un vicio de la voluntad y sea causa de nulabilidad del negocio jurídico, debe haber sido éste la causa determinante de quien celebre el acto, o sea que el error resulte de tal magnitud que de haber sido conocido por los interesados, habría

dado lugar, posiblemente, a que el acto no se hubiere celebrado en condiciones diferentes de las que se aceptaron.

El error puede recaer sobre la ley o sobre las personas o cosas.

El error como vicio de la voluntad puede clasificarse en error de derecho, error de hecho y error en la persona. Estudiemos pues cada uno de ellos.

a). Error de derecho

El error de Derecho consiste en la ignorancia de una disposición legal. Si la Ley invalida los efectos de un hecho realizado con error de derecho, es para proteger los efectos de un hecho que no ha logrado conformarse como negocio jurídico.

Recuerde:

El error de Derecho se tiene como una presunción de mala fe. Es decir se piensa que fue hecha con intención.

Nuestro Código Civil establece en su **arto. 2463**: "El error de Derecho produce la nulidad del contrato, sólo cuando el mismo es la causa única y principal"

Por ejemplo: Una persona que compra un vehículo creyendo que éste se encuentra en buen estado, y resulta lo contrario piensa que como no se expresó esta circunstancia en la escritura pública, la ley no regula este aspecto.

La Obligación de saneamiento por evicción se hace exigible ante la ley. Esta disposición legal se considera implícita, es decir no es necesario que las partes o la escritura lo exprese, simplemente basta que el Código Civil así lo mande.

b). Error de hecho

Esta clase de error no obstaculiza el nacimiento del acto o negocio, pero lo vicia, por lo que puede acarrear su anulación. El Código Civil en el **arto. 2455** ubica al error "sobre la identidad de la cosa especificada de que se trata o su sustancia o calidad esencial".

Cabe aclarar que en el error de hecho la sustancia es la materia de que se compone el objeto y sobre el que recae la obligación.

Por ejemplo: Comprar una cadena que se suponía era de oro y es de cobre.

Este error puede recaer, no sólo sobre la sustancia o composición de la cosa, sino sobre cualquier otra cualidad que es esencial para celebrar el negocio.

Por ejemplo: Comprar unos manuscritos creyendo que son una obra Literaria .

El error sustancial sería pues un error que versa sobre cualquier calidad del objeto que mueve a las partes a celebrar el negocio.

c). Error en la persona

En los negocios, comúnmente, se crean relaciones personales muy especiales entre las partes. En función de las particularidades de las relaciones pueden existir negocios que se celebren en consideración a la persona en la que su identidad sea causa determinante para la celebración del mismo, de tal manera que la otra parte no habría realizado el contrato, si se hubiese sabido que se trataba de otra persona.

Este error no constituiría un vicio en la voluntad, si esa persona fuere la misma con quien se quería hacer el contrato o negocio.

Ejercicio

Defino con mis propias palabras la diferencia entre error de derecho, error de hecho y error de persona.

2). La violencia

La violencia es la fuerza o coacción aplicada para obligar a una persona a realizar un acto contrario a su voluntad, constituyendo como causa de nulidad del acto jurídico.

El término Violencia, puede ser aplicado a la ilegítima coacción física o a la presión moral que sufre un individuo como vicio de un contrato.

Existen dos tipos de violencia, estudiémoslos a continuación

a). Violencia física

Consiste en el empleo de una fuerza material sobre el sujeto, fuerza irresistible.

Por ejemplo: Tuve que firmar la venta de mi propiedad, pues fui víctima de grandes golpes y estuve a punto de morir.

Los artos. 2468 C y el 2458 C. Retoman, se refieren a la violencia y expresan que habrá que entender que hay violencia cuando la víctima carece de medios para oponerse o resistir a la coacción y que le es imposible substraerse a dicha fuerza, siendo por consiguiente **la fuerza** causa determinante del acto o negocio, atendiendo las condiciones personales de quien las sufre.

b). Violencia moral

Se produce provocando, por medio de amenazas, o constreñimiento corporal un miedo que afecte gravemente la libertad de obrar.

Por ejemplo: formar un contrato bajo amenaza de muerte. El firmante se ve obligado a hacer lo que se le pide.

La violencia o presión moral es un vicio que altera el proceso de formación de la voluntad, ya que al producirse la intimidación, ésta se constituye en motivo determinante, aquí, el sujeto que sufre la intimidación esta optando por un mal menor, no excluye por completo la voluntad porque el sujeto puede elegir entre el daño y la declaración que se la impone.

Para que la violencia constituya un vicio debe ser: injusta o ilegítima, es decir, debe ser una intimidación al margen de la ley.

También se considera vicio cuando siendo lícito el medio, el propósito es ilícito por estar dirigido hacia un fin contrario al orden.

Según el arto. 2459 C. estipula que la violencia puede provenir de aquel a quien la declaración se dirige, o de un tercero; basta que se haya empleado la fuerza por cualquier persona con el objeto de obtener el consentimiento.

3). El dolo

Se entiende por Dolo a las maquinaciones, falsedades, engaños con el fin de lograr una declaración de voluntad, que en otras circunstancias el sujeto no hubiera hecho.

Constituye una actitud contraria a la ley y a la moral, dirigida a provocar engaño a los demás, como voluntad maliciosa que opera mediante engaño para inducir en el error a otra persona o mantenerla en el mismo, procurándose con el daño ajeno un provecho personal.

Nuestra Legislación al respecto en el arto. 2469 C. expresa que "hay dolo cuando con palabras o maquinaciones insidiosas de parte de uno de los contratantes, es inducido el otro a celebrar un contrato, que sin ellas no hubiera hecho".

El dolo como vicio afecta la voluntad de quien celebra un contrato, y por ende quien lo provoca está obligado a repararlo junto con los perjuicios que de él se derivaren (Arto. 2509 C).

El dolo no vicia el consentimiento, sino cuando es obra de una de las partes y cuando además aparece claramente que sin él no hubiera contrato. En los demás casos el Dolo da lugar solamente a la acción de daños y perjuicios contra la persona o personas que lo realizado o se han aprovechado de él.

Distinción entre dolo y fraude

Hay que establecer una distinción entre dolo y fraude, ya que si en ambos se dan las maquinaciones y engaños, éstas en el fraude van dirigidas a estafar a una de las partes del negocio.

Recuerde:

En el fraude no se vicia la voluntad, ya que las maniobras son posteriores a la realización del negocio, mientras que en el dolo el engaño es anterior o coincidente con la realización del negocio.

El fraude da lugar a una acción revocatoria que, tratándose de contratos con fines de lucro es decir a título oneroso, exige que el tercero con que se celebró el contrato, haya sido cómplice del fraude.

Según los Artos. 283, 285, y 286 del Código Penal expresan que el dolo puede llegar a constituirse como delito penal cuando la acción u omisión, medios empleados y defraudación que se originan se tipifican como tal. **Ejemplo:** el caso de la Estafa, Estelionato y Defraudación.

Resumamos:

El papel de la Voluntad en los Negocios Jurídicos es la manifestación de voluntad que tiene como fin producir efectos de Derecho.

El papel de la voluntad en los negocios jurídicos parte de dos teorías:

A. Teoría de la Voluntad:

Esta teoría expone que el consentimiento se integra por dos actos sucesivos, enlazados y que pueden producirse en una sola unidad de tiempo o diferirlos: **Oferta y Aceptación. En ella convergen:** el discernimiento, la intención, la libertad, La exteriorización de la Voluntad, y el silencio como manifestación de la Voluntad.

B. Teoría de la Declaración:

La teoría de la declaración consiste en el querer interno de los sujetos el que no puede considerarse por el Derecho, ya que sólo produce consecuencias jurídicas en la medida en que ha sido declarado.

El medio que tienen los hombres para declarar es el Lenguaje y éste debe tomarse en el sentido que normalmente se le atribuye, la que esta compuesta de los siguientes elementos:

1. Divergencias entre la voluntad interior y su exteriorización: referidas a las manifestaciones de voluntad consciente e inconsciente de los sujetos dentro de los negocios jurídicos.
2. Las soluciones intermedias: referidas a la responsabilidad y a la confianza en los actos que se producen en los negocios jurídicos.

B. Vicios de la Voluntad:

Se llaman vicios de la voluntad a aquellos sucesos negativos que rompen la naturaleza jurídica de los contratos, es decir contrarían los requisitos de ley. Estos se dividen en: Causas que suprimen el discernimiento, el error de derecho, error de hecho y error en la persona, el dolo y la violencia.

Actividad de Autoaprendizaje No. 5

1. Elaboro un cuadro sinóptico sobre los tres errores: de derecho, de hecho y de persona.
2. Establezco al menos tres diferencias entre dolo y fraude.
3. Retroalimentación mis aprendizajes con la hoja de respuestas en la pag. 132.

F. OBJETO Y CAUSA DEL NEGOCIO JURÍDICO

El contenido de nuestro estudio anterior constituye la base de este tema por abordar, como Ud. pudo observar es importante reconocer los elementos y presupuestos de que consta un negocio jurídico, adecuando el papel de la voluntad como manifestación primordial del hombre en cualquier contratación, asimismo reconocer los vicios que engendran algunas actitudes que van en contra de la voluntad del sujeto.

También es importante que Ud. ponga en práctica los conocimientos adquiridos y los relacione con el nuevo tema por tratar ya que le dará la pauta para familiarizarse con el objeto y causa de un negocio jurídico. Abordemos cada uno de ellos.

1. El Objeto

El objeto válido en el negocio debe ser comerciable, es decir que sea susceptible de desplazamiento económico del patrimonio de un sujeto a otro y que ese desplazamiento sea reconocido por el ordenamiento jurídico.

El objeto puede ser: cosas material e inmaterial.

Ejemplo: Objeto material: casa, finca, muebles, dinero.

Objeto inmaterial: de autor, la marca de un cuaderno, los derechos.

La mayoría de las cosas son comerciables, susceptibles de dominio o posesión privada, pero a excepción de algunas, que en razón de su naturaleza, por su destino o por consideraciones de orden público o razones de otra índole que la ley señala se encuentran fuera del comercio de los hombres.

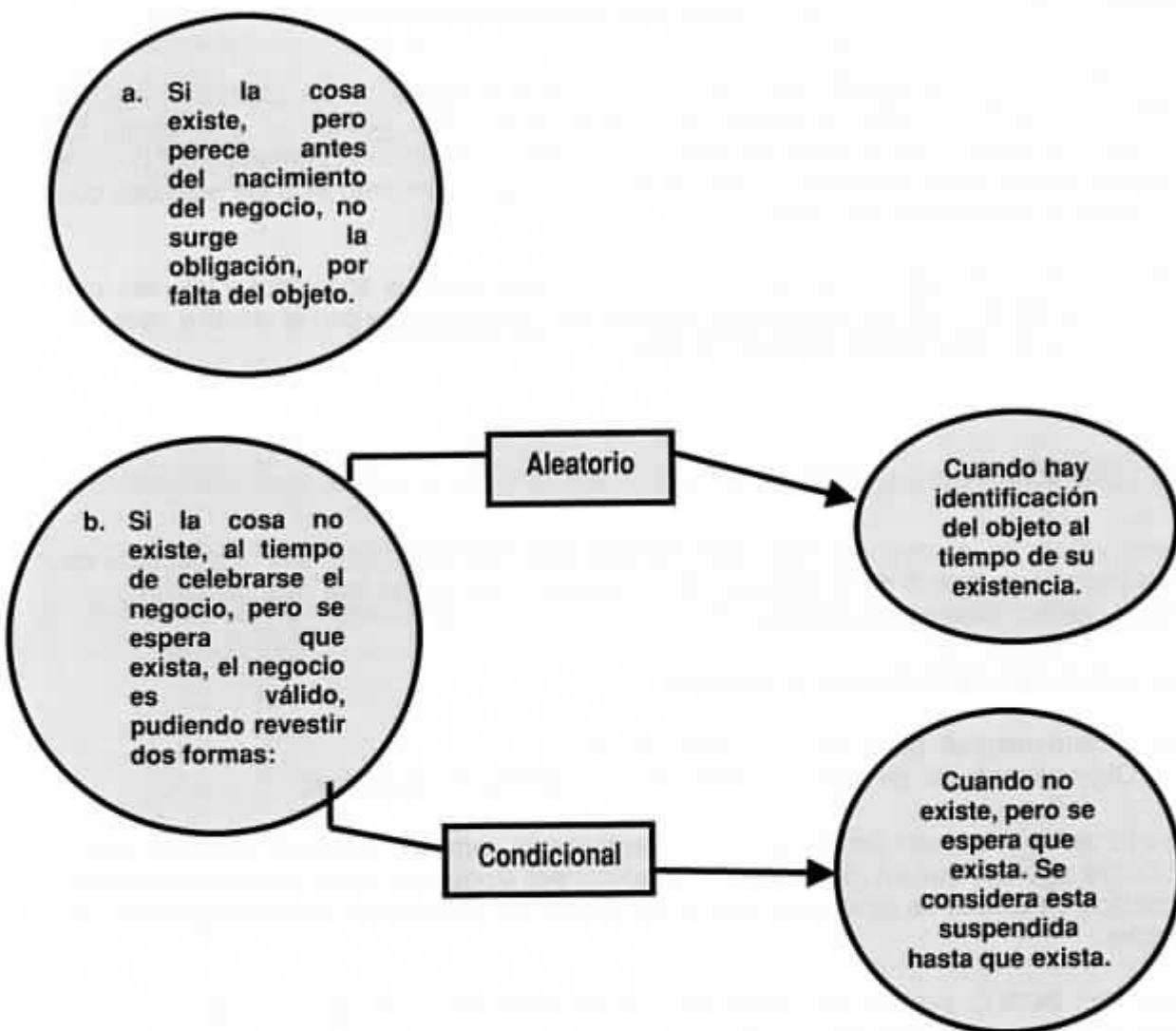
Según el arto. 2473 C. pueden ser objeto de contrato todas las cosas que no están fuera del comercio de los hombres, aún las futuras.

Por ejemplo: - Las crías de las treinta vacas que nacerán en Diciembre

- La cosecha de frutas o granos básicos que se tendrá en el período de postrera.

El objeto debe ser real, esto es existir en la naturaleza actualmente o posible de existir en el futuro.

Al respecto de esto se ha determinado lo siguiente:



Para aclarar el esquema anterior observemos que un negocio es aleatorio cuando al momento de concretarse la compra del objeto ya existe en el comercio, se dice que es condicional cuando éste se encuentra sujeto a una probabilidad de existencia dentro de un plazo determinado en dicho contrato; observe el ejemplo anterior se espera vender lo que produzca las reces al momento de parir.

Según el arto. 2475 del Código Civil expresa que la cosa sobre que versa el objeto debe ser determinada, o al menos determinable en cuanto a su género.

Por ejemplo: Treinta cabezas de ganado bovino (Número de animales y el género o tipo)

La determinación genérica debe ir acompañada de una fijación cuantitativa, lo contrario significaría la inexistencia de una declaración seria de voluntad. No obstante, la cantidad puede ser incierta ya que no será obstáculo para la existencia del contrato, siempre y cuando se fijen las reglas o datos que sirvan para determinarlas.

Por ejemplo: Todas las crías que resultasen de las treintas cabezas de ganado. (Pudiesen ser treinta o menos).

Hasta ahora hemos estudiado el objeto como válido, real, existente o por existir, por tanto estudiemos al objeto partiendo de su licitud e ilicitud.

Para que el objeto del negocio sea válido, se debe observar la licitud que deviene de la situación que puede existir en la transferencia de ese objeto de un sujeto hacia otro. Si el desplazamiento o transferencia está prohibido por la ley, se considera el objeto como ilícito.

a. Requisitos del objeto

1). Determinado

Porque de lo contrario no habría declaración seria de voluntad.

Ejemplo: Diez parcelas de tierra.

2). Posible y cierto

Debe ser físicamente posible. Para comprender el objeto posible y cierto debemos definir que es el objeto imposible. Objeto imposible es aquello que es contrario a la naturaleza, para reconocerlo es importante que identifique cuando un objeto tiene esa imposibilidad y debe ser absoluta, es decir que debe ser imposible de realizarse o concretarse como tal por todos, por cualquier persona. La imposibilidad del objeto es relativa cuando el hecho es irrealizable para ciertos individuos y no para todos, entonces como no hay imposibilidad, el acto y la obligación existen, porque el objeto es existente, materializable.

Ejemplo: La siembra de arroz de diez parcelas de tierra.

3). Comerciable

Que se encuentre dentro de las transacciones comerciales de los sujetos, es decir que pueda venderse y por ende comprarse.

Ejemplo: Un automóvil, una casa, etc.

4). Lícito (Legal)

Que esté protegido por el derecho, es decir que no derive de transacciones que el Derecho prohíbe, aunque su realización sea legal.

Ejemplo: Comprar una casa a su antiguo dueño.(Transferencia de Titularidad).

Ya analizamos todos los aspectos referidos al objeto del negocio, ahora veamos el otro aspecto del negocio: La causa.

2. La Causa

a. Doctrina de la causa

La doctrina de la causa tiene su origen en el Derecho Canónico, en él sostenía que en todo contrato debía de existir una causa y que faltando ésta, no existía el deber de cumplir con la prestación a la cuál se obligaba.

Por ejemplo: Para estos juristas si alguien se obligaba con otro a pagarle una determinada suma de dinero, era porque los había recibido en préstamo; de no haberse dado la entrega del dinero, no se podía obligar al deudor al pago, ya que el acreedor no había cumplido con su obligación de entregar (Causa para el pago)

En virtud de esta cláusula, cuando una de las partes no había cumplido con su obligación, el negocio estaba sujeto a resolución. La otra parte no estaba obligada a cumplir con su prestación; y si ya había cumplido estaba facultado para pedir su devolución.

¿Qué es la causa en el negocio jurídico? Se le atribuye el termino causa a la **razón última** que impulsa a los sujetos a llegar a la declaración negocial.

Nuestro Código Civil exige, para la existencia y validez de los actos y negocios jurídicos, una causa lícita disponiendo que no puede haber obligación sin causa real o lícita, si bien no es necesario expresarla; ya que la pura liberalidad puede ser causa suficiente; esto es lo que se entiende **por causa o el motivo que induce al acto o contrato.**

Por ejemplo: Debido a que no tengo un local para el negocio de la Ferretería, compraré el establecimiento de la esquina

Como podrá observar en el ejemplo la motivación radica en el no tener un lugar para el establecimiento **lo que tiene como causa comprar un inmueble** para satisfacer esta necesidad. Debido a que la causa es un aspecto determinante en los contratos a continuación veremos las principales características de los contratos que surgen de ésta:

b. Contratos Abstractos

En el Derecho romano contractual, esencialmente formalista, se fundamentaba originalmente en los contratos abstractos; el desarrollo y las consecuencias de los negocios no se erradicaba en el ejercicio de la autonomía privada, sino única y esencialmente en la forma de los mismos sino en que todas las consecuencias y efectos de los contratos se remitían al análisis de la estructura formal de los mismos, es decir a su contenido y redacción de dichos documentos. No podría alegarse, ni investigarse la causa que pudiera haber dado origen a las consecuencias del contrato.

Por ejemplo: En virtud de una estipulación alguien se comprometía con otra persona a pagarle una cantidad de dinero, **para el Derecho Romano**, no tenía ninguna relevancia el que hubiera entregado o no el dinero, aunque el estipulante no hubiera entregado el dinero la causa continuaba pendiente, solamente debía de analizarse si se habían llenado las formalidades y si el deudor había confesado Deber.

Actualmente si el deudor confiesa deber “X” dinero y logra probar que éste no le fue entregado, **no existe obligación de pago por falta de causa.**

Para nuestra legislación no tiene ningún efecto esta abstracción, lo que quiere decir que se fundamenta en elementos precisos y materiales.

Recordemos que:

Si alguien debe dinero a otra persona y no ha firmado ningún documento que lo constituya como deudor, ante la Ley no lo es, por no figurar la causa materialmente.

c. Contratos Causales

Estos fueron denominados así por los romanos, actualmente son conocidos como consensuales o de buena fe. El contenido, desarrollo y consecuencia de los mismos eran determinados, no necesariamente por la estructura formal, sino por la voluntad de las partes. En otras palabras, **la Causa** es lo que determinaría las consecuencias del negocio y el contenido del mismo resultaría **de la actuación de la autonomía privada de las partes.**

La falta de causa constituye **la inexistencia de un elemento básico** para la efectividad misma del negocio y, por consiguiente no surgiría la obligación de pagar una suma que no ha sido otorgada.

d. Anticausales

La causa no es elemento esencial para la constitución de los negocios **jurídicos, basta con la existencia del objeto y consentimiento.**

En el Derecho Romano no se conoció la doctrina de la causa, puesto que todos los contratos eran formales y no se podía recurrir al fin inmediato perseguido por las partes en la celebración de un contrato para interpretarlo o ejecutarlo, pues la única causa y el fin inmediato que iba a comprobar el desarrollo del mismo era la forma de su constitución. En el Derecho Romano los contratos causales que nosotros conocemos como bilaterales no se hallaban estructurados de la forma en que los conocemos hoy, sino que eran el resultante de dos negocios distintos, que al celebrarse cada uno de ellos, iban a ocasionar la relación obligatoria, pero esa **relación nacía de dos negocios distintos.**



Las relaciones obligatorias que nacían eran independientes y tenían sus fuentes en contratos distintos.

Por ejemplo: Por una estipulación alguien se obligaba a pagar el precio de un inmueble, y por otra se obligaba al vendedor a hacer entrega del mismo y de ahí resultaba que si éste no entregaba el objeto, no se anulaba la obligación de entrega del inmueble por falta de causa.

En los negocios bilaterales afirman los causalistas, que la prestación de una de las partes es causa para la otra; **los anticausalistas** sostienen que esto es ilógico, ya que si nacen coetáneamente ambas obligaciones de un mismo negocio, no puede ser causa una prestación de otra que ha nacido al mismo tiempo porque, **Causa** es algo anterior al efecto.

e. Neocausales

La causa es el propósito definitivo para la organización de un negocio no considerado dentro del objeto o del consentimiento, sino que el fin determinante es algo distinto de la voluntad del sujeto, aunque en el momento de producirse el consentimiento vaya incluido en él.

Recuerde:

Para la validez de las obligaciones producto de un Negocio, basta solamente que se dé el consentimiento válido en el momento de estructurarse un negocio.

Por ejemplo: Si una de las partes sufriera incapacidad posterior, los efectos del negocio seguirían siendo válidos; en cambio la causa o fin determinante no sólo se proyecta en la organización de un negocio, sino que también durante todo su perfeccionamiento y si éste llegare a faltar, el negocio se resolvería por falta de Causa.

La causa en los negocios bilaterales no es la prestación del otro (El objeto material en cual recae la prestación), sino que la causa es algo más interno, está comprendida dentro de la voluntad el sujeto y reside en esa voluntad inicial y permanente del sujeto, de manera que la otra parte satisfaga la prestación a que está obligada.

En nuestro Derecho Positivo **no hay uniformidad de criterios** en cuanto a la causa como elemento esencial autónomo o no, sin embargo nuestro Código Civil habla de la causa en varios de sus preceptos.

Concluyamos:

Para la realización de un Negocio Jurídico debe haber un objeto y una causa para que sea un objeto válido, es decir que se pueda transmitir. El objeto de un contrato puede considerarse como hecho material e inmaterial.

Para que un objeto pueda desplazarse de un titular hacia otro debe reunir los siguientes requisitos: determinado, posible y cierto, comerciable y lícito.

Otro aspecto del Negocio Jurídico es la causa, la que obedece a características tales como:

1. Contratos abstractos
2. Contratos causales
3. Anticausales y Neocausales

Actividad de Autoaprendizaje No. 6

1. Explico porqué el objeto válido en el negocio jurídico debe ser comerciable.
2. Ejemplifico los requisitos del objeto, uso mi imaginación y mi experiencia.
3. Retroalimento mi aprendizaje con las respuestas que aparece en la pag. 133.

G. LAS FORMAS DEL NEGOCIO JURÍDICO

Antes de iniciar este contenido es necesario que recuerde que desde el IV tema hemos analizado que dentro de los supuestos y elementos del Negocio Jurídico estaban la expresión de voluntad, el objeto y la causa del Negocio Jurídico y la forma. Esto significa que antes de estudiar el tema de las formas, ya habrá reconocido la importancia que ha derivado el autoestudio anterior, en donde profundizó sobre el objeto del Negocio Jurídico, la trascendencia legal que derivan sus requisitos, y que sirven para determinar su estructura y la causa que lo genera. Iniciemos entonces definiendo el último supuesto y elemento del Negocio Jurídico: La forma.

1. La Forma

Todas las expresiones requieren de una formalidad, que no es más que el modo como se efectúa dicha expresión o manifestación.

La formalidad dispuesta por voluntad de las partes produce las mismas consecuencias que las dispuestas por la ley, sin embargo el acuerdo de las partes sobre las formalidades, no podría invalidar una formalidad impuesta por la ley, es decir que tales disposiciones afectan solamente a quienes son sujetos contratantes en un caso particular y no a todos los posibles sujetos de contratación.

En sentido estricto se habla de forma cuando en presencia de la ley o de la voluntad en el acto se hace necesario un modo especial de hacer algo. **Es la forma exigida para ciertos actos, impuesta por el ordenamiento legal** y que se ha determinado para cada circunstancia de forma particular.

Según el artículo 2448 C. determina que las formalidades en dichos actos están fijadas, tasadas por la ley y por eso se convierten en requisitos específicos del acto o negocio particular al expresar por ejemplo: el consentimiento de las partes debe ser libre y claramente manifestada.

Para que la manifestación consiga su defecto debe asumir una determinada declaración que traerá consigo consecuencias jurídicas

La forma en el Negocio Jurídico tiene que ver con los procedimientos o mecanismos en que se expresa la voluntad de las partes, a través de su contenido, argumento que sustenta Savigny, cuando plantea que las declaraciones formales son aquellas que por su forma se rigen por el derecho positivo, mientras que para las declaraciones no formales, las formas se dejan a elección de las partes.

Ejemplo: - La compra venta de un bien inmueble se debe hacer en escritura pública.
- La donación universal se celebra en escritura pública.
- La compra y venta de bienes muebles cuyo valor excede de 8 córdobas, la ley civil establece que puede celebrarse en documento privado

Como formalidad podemos observar **por ejemplo**: los pasos o requisitos que una persona debe llenar para la inscripción de un recién nacido en el Registro del Estado Civil de las Personas. Se dice que esta investido de formalidad este acto debido a los requisitos que se llenan son de estricto cumplimiento, por que de lo contrario no tendrían la validez que exige la ley, cosa que no sucede con otras situaciones que para el derecho no son necesario ciertos pasos a seguir por no ser trascendentales para el derecho, **por ejemplo**: la compra de un artículo en el supermercado.

2. La Prueba

La prueba se considera como elemento no esencial en la concretación de diversas relaciones tal es así que para que un acto se legalice tiene que hacer constar que realmente existe y por ende es materializable para las partes obligadas.

Consiste en la aportación de los elementos suficientes para acreditar la existencia de un hecho; por consiguiente, puede ser posterior al acto o negocio y aun ajena a su existencia, mientras que la forma es un elemento propio del negocio.

¿A qué nos referimos cuando decimos que todo acto debe ser acreditado? Es necesario decir que todo acto debe ser **garantizado**, más no todo acto está subordinado al cumplimiento de determinadas formalidades, tal es el caso de que muchas personas realizan actividades de compra y venta de artículos y no necesariamente lo reflejan en una escritura de compra venta, en la práctica sucede mucho porque la ley no obliga a realizarlo de esta forma, aunque tomando la palabra de forma profunda, todo acto o negocio debe ser exteriorizado o expresado para lograr la protección de la norma y del Derecho.

3. Publicidad

La publicidad es una formalidad que se convierte en un requisito básico para que una relación jurídica se materialice, es decir ésta nace con la finalidad de que las relaciones jurídicas se protejan y sean del **conocimiento de terceras personas**.

La publicidad es una manifestación que debe ser hecha para el conocimiento público, **por ejemplo**: la inscripción de una sociedad anónima en el registro mercantil

¿Cuál es la finalidad que persigue la publicidad? Tal como usted pudo haber leído en el ejemplo anterior, la publicidad es un procedimiento que la ley exige con el objetivo de dotar de forma al acto y lógicamente que para darse a conocer a la sociedad o a lo que llamamos público en general.

Sin la inscripción de esta sociedad en el registro, se ha de considerar que ésta en ningún momento ha entrado en función y, por ende, está fuera del conocimiento de terceros aunque hubiera iniciado operaciones sin ser inscrita. Para el derecho si no se publica no se ha cumplido con un requisito que conlleva a la formalidad.

4. La forma en nuestro derecho positivo

Nuestro Código Civil adoptó un sistema que combinan tendencias: las de los que ponen la voluntad por encima de la forma y la de los que para evitar problemas y actuaciones en contra de la ley prefieren los contratos.

¿De dónde adoptó este sistema Nicaragua? Para responder a esta interrogante diremos que este sistema lo retoma del Código Español que sigue una técnica intermedia entre las dos posiciones y es que le da al sujeto ciertos requisitos para actuar conforme a la ley, pero deja a su libre opción el realizar ciertos actos sin tanta formalidad tales como la compra de muebles, ropa, comida, ya que son simples y no necesitan de su investidura. Pudiese ser el caso de un contrato de arrendamiento en donde el dueño de la casa elaboró un pequeño contrato con su puño y letra y el inquilino decidió firmar, por lo tanto ambas partes de acuerdo y de forma privada sin la presencia de un notario se obligaron a esta relación de arriendo bajo las disposiciones creadas por ellos.

Para fundamentar legalmente nuestra idea señalaremos lo que dice el arto. 2481 C: "Si la ley exigiere el otorgamiento de escritura u otra forma especial para la efectividad de las obligaciones propias de un contrato, los contratantes deberán llenar dicha formalidad".

Es así que el arto. 2483 C. indica que en los contratos en que es necesaria la solemnidad del instrumento público, ésta debe entenderse que no es requisito indispensable para la validez del contrato, sino para que de certeza, autenticidad y permanencia y consecutivamente deben ser inscritos en el Registro Público respectivo para que pueda surtir los efectos correspondientes de acuerdo a la materia de que se trate.

Por otro lado, no faltan en nuestro Código disposiciones legales en que se hace valer a la solemnidad como un requisito esencial para la perfección de un contrato, así como para su validez y eficacia, pero el papel de nuestros codificadores no cuidó de regular, de forma armónica, la selección de las disposiciones legales, ya que no siempre se cuidó la argumentación existente en nuestra Nación.

Nuestro Código Civil, no obstante de no haber seguido un sistema de contratación formalista, al menos para la generalidad de los contratos si lo complementa en la legislación. **Por ejemplo:** En el Arto. 2201 inciso 2 hay nulidad absoluta en los actos o contratos cuando falta algún requisito o formalidad que la ley exige para el valor de ciertos actos o contratos, en consideración a la naturaleza del acto y no al estado de la persona que interviene. El modo de armonizar estas disposiciones es admitiendo que este argumento es admisible solamente en aquellos casos en que el legislador ha dado tanta importancia a la forma, que ha hecho de la solemnidad un requisito primordial para el perfeccionamiento del contrato.

Resumamos:

Las Formas del Negocio Jurídico.

Se les llama Formas del Negocio Jurídico a una serie de mecanismos que la ley impone a los sujetos contratantes para la consecución de los Negocios Jurídicos con el fin de darle fuerza legal a dichos actos.

Los elementos de las Formas del Negocio Jurídico son:

1. **La Forma.**
2. **La Prueba.**
3. **La Publicidad.**

H. LA NULIDAD EN LOS NEGOCIOS JURÍDICOS

Al introducirnos en el siguiente tema recuerde la importancia que ha derivado del estudio anterior sobre Las Formas del Negocio Jurídico, cuyo contenido estaba dirigido al modo de proceder en diferentes actividades en donde el Derecho regula sus efectos. Como pudo observar la formalidad es admisible solamente en aquellos casos en que el Legislador ha dado tanta importancia a la forma, haciendo de la solemnidad un requisito primordial para el perfeccionamiento del contrato.

Tal como aparece en las Formas del Negocio, muchas veces un contrato se encuentra imperfecto, y por lo tanto es ineficaz ya que al momento de su celebración no encierra los requisitos que la ley ha dispuesto para tal acción y que son de estricto cumplimiento.

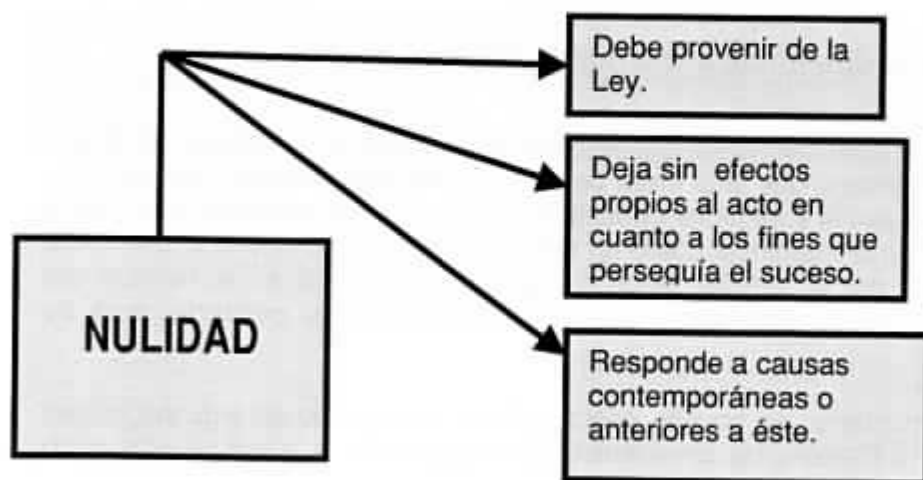
En el abordaje de este tema pretendemos concretizar la categoría que envuelve a los Negocios Jurídicos en cuanto a su perfeccionamiento, no obstante no está lejos de que este sea nulo e inexistente. Para determinar este aspecto estudiaremos la Inexistencia y Nulidad de los Negocios Jurídicos.

1. Inexistencia y Nulidad

a. Nulidad del acto o negocio jurídico

La nulidad es la sanción legal que priva de sus efectos correspondientes a un evento o suceso jurídico, en virtud de una causa procedente, es decir existente en el momento de su realización o celebración.

Según **Cifuentes**¹ la nulidad está dotada de **características** que la determinan como tal:



¹ Ernesto Castillo. Introducción al estudio del Derecho. Pág. 272

Es de nuestro conocimiento que los negocios jurídicos necesitan para surgir con validez a la vida jurídica, que en su constitución hayan estado presente los elementos básicos, generales y particulares de un negocio.

El acto nulo es un acto jurídico que se encuentra viciado por circunstancias que dieron lugar a la privación de sus consecuencias normales.

Las nulidades tienen que ser típicas, específicas y determinadas en cada caso.

La norma debe expresar claramente que la falta de un determinado elemento para la organización de un negocio, será sancionada con nulidad.

Por ejemplo: Una compraventa celebrada por un menor, el negocio jurídico va producir todos sus efectos, hasta que el tribunal falle declarando su nulidad. Si el menor fuese vendedor, sólo podrá pedir la devolución del bien una vez obtenida la nulidad.

b. Inexistencia del negocio jurídico

La nulidad forzosamente debe ser declarada por los tribunales de justicia, fundamentándose en el dominio sobre el bien, y el tribunal de manera accesorio, reconocerá su inexistencia y no se pronunciará sobre ésta, sino que constatando la no existencia del negocio, declarará la pertenencia del objeto.

Por ejemplo: Una compraventa en la que faltare, el objeto del negocio es inexistente, puesto que el objeto es la esencia de este negocio.

El acto o negocio inexistente no puede ser ratificado por la voluntad de las partes, porque la nada no puede, en virtud de confirmación, resultar existente: la nada confirmada continúa siendo nada.

Un acto jurídicamente inexistente no logra configurarse como un acto legal, pese a su apariencia o por la ausencia de algún elemento fundamental para su constitución.

c. Orígenes de la diferencia entre nulidad e inexistencia

La figura del matrimonio parte como antecedente histórico del Código Civil Alemán, en donde no incluían como requisito necesario que éste fuera celebrado entre personas del mismo sexo, haciéndose la interrogante de que si este factor constituía un impedimento absoluto y es que la legislación no consideró oportuno establecer como un requisito para el matrimonio la diferencia de sexos entre contrayentes, por la sencilla razón de que esa diferencia es la esencia del matrimonio y no hay necesidad de expresarlo ya que es un presupuesto primordial para su existencia.

No obstante, ante este razonamiento en aquella época, observamos como en algunos países actualmente, la legislación o el Derecho ha considerado este argumento, a la vez reconociendo legalmente la unión de personas de un mismo sexo.

2. Nulidad e inexistencia como acción

La acción de nulidad de un contrato puede constituir la finalidad de un juicio, mientras que ninguna acción existe para declarar la inexistencia de un contrato.

Un contrato se considera no existente, decíamos anteriormente, cuando no equivale a nada, de esto nos preguntaremos: **¿Puede la nada ser objeto de una acción y constituir materia de un juicio?** A esta interrogante responderemos que un contrato al ser calificado como inexistente no puede ejercer ninguna acción, ya que éste se determinó como nada y ante ello, **¿Que reclamaríamos en una demanda?**

a. Nulidad e inexistencia como excepción

Para conocer sobre este aspecto observe el siguiente ejemplo:

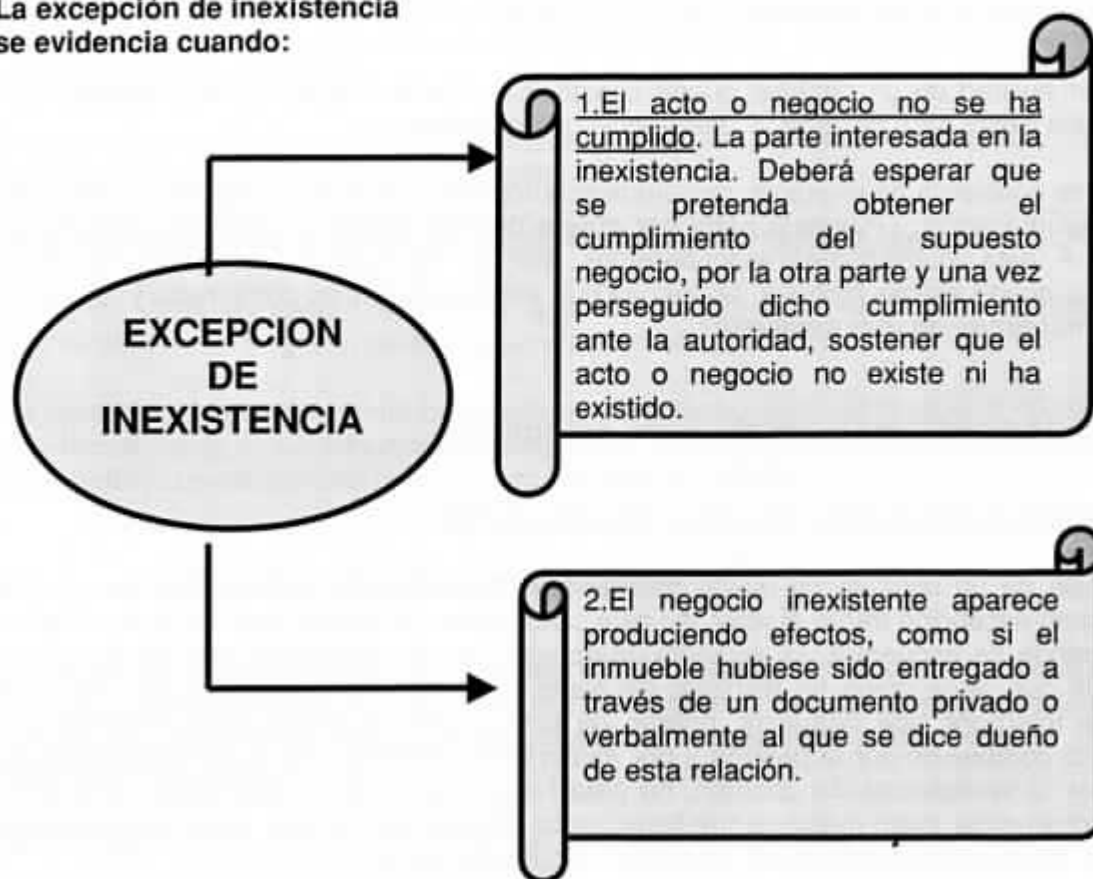
La inexistencia de un contrato no puede pedirse por medio de una acción, sino que puede deducirse como excepción frente al actor, en este caso frente a la acción que interpone el actor de una demanda se encuentra un elemento interpuesto por la contraparte que se denomina excepción, la que tiene como fin rechazar de plano la acción interpuesta por la parte o la persona que interpone una demanda, porque de esta posible situación es la finalidad que conlleva juicio compuesto por la petición y por medio de la demanda del actor. Generalmente se conoce de la inexistencia del contrato, no para fallar sobre ella principalmente, sino para juzgar su procedencia como medio al que llamaremos **Excepción**, el cual tiene como función **RECHAZAR** el pedimento (pretensión) hecho por la parte contraria.

Supongamos que: Roberto es dueño de una casa y José concurre al juzgado alegando que la casa es de él y la reclama a través de una acción. Roberto no ejercerá ninguna acción, sino que opondrá una excepción, pidiendo que su casa permanezca siempre como su propiedad (dominio), lógicamente, que probando su titularidad a través de una escritura Pública que concreta este suceso.

Recordemos que:

La excepción es la respuesta que realiza la parte demandada en contra de la demanda del actor.

La excepción de inexistencia se evidencia cuando:



Acabamos de analizar las situaciones de la nulidad e inexistencia como excepción, pero también la nulidad puede ser absoluta o relativa; veamos pues:

b. Nulidad absoluta

¿Cuándo hay nulidad absoluta? Según el arto. 2201 C. expresa que: Hay nulidad absoluta en los actos o contratos:

- Cuando falta alguna de las condiciones esenciales para su formación o para su existencia.
- Cuando falta algún requisito o formalidad que la ley exige para el valor de ciertos actos o contratos, en consideración a la naturaleza del acto o contrato y no a la calidad o estado de la persona que en ellos intervienen.
- Cuando se ejecutan o celebran actos entre personas absolutamente incapaces

La nulidad absoluta puede alegarse por todo el que tenga interés en ella, y en presencia de la autoridad competente seguir el procedimiento (Oficio) aunque las partes no lo aleguen.

c. Nulidad relativa

¿Cuándo es relativa la nulidad? Hay nulidad relativa cuando:

- alguna de las condiciones esenciales para su formación o para su existencia es imperfecta o irregular.
- Cuando falta alguno de los requisitos que la ley exige, teniendo en mira el exclusivo y particular interés de las partes
- Se ejecutan o celebran por personas relativamente incapaces.

La nulidad relativa no puede declararse de oficio, ni alegarse por otra persona a quien la ley le ha establecido tal derecho, la nulidad relativa solamente podrá rectificarse por la confirmación o legalización del interesado o interesados.

d. Diferencias entre nulidad absoluta y nulidad relativa

- 1). La diferencia radica en que la nulidad absoluta puede ser declarada de oficio ante el juez cuando aparece de manifiesto el contrato, en cambio la Nulidad Relativa sólo procede a petición de parte.
- 2). La nulidad puede pedirse por aquel que tenga interés en alegarla y quien estuviere obligado a conocerla, en cambio en la Relativa solamente procede por la parte que le interesa o afecta.
- 3). La nulidad absoluta está determinada por la ley y se encuentra dirigidas al orden público, es por eso que puede alegarse, por todos a quienes importe la nulidad relativa se establece para salvaguardar los intereses que alguien específico, es decir de un particular, es de orden privado porque es pedida por aquellos a cuyo favor se ha establecido.

En síntesis:

La nulidad en los Negocios Jurídicos puede determinarse el instrumento de negación de ciertos actos los que son perfeccionados a través de:

- A. Inexistencia y nulidad**
- B. Nulidad e inexistencia como acción.**

Evaluación final de la unidad

1. Investigo los artículos 2448 y siguiente del código civil y explico las diferentes formas en que se puede manifestar la voluntad.
2. Contesto: ¿por qué la nulidad absoluta de un negocio jurídico puede ser declarado de oficio y por qué la nulidad relativa no es posible?.
3. Explico la relación y diferencias entre acto jurídico, hecho jurídico y negocio jurídico.
4. Ejemplifico un negocio jurídico unilateral, bilateral y plurilateral.
5. Analizo el siguiente ejemplo y determino los elementos del negocio jurídico.

X da en donación a Y un bien inmueble ubicado en el kilómetro 13 carretera a Masaya, éste acepta el bien y adquiere el dominio.

Hoja de respuesta

Actividad de Autoaprendizaje No. 1:

1. Ejemplifico cada uno de los actos jurídicos:

- ✓ Voluntarios: Juan me preguntó si estaba de acuerdo con el contrato de arrendamiento y respondí que sí.
- ✓ Involuntarios: Al realizar la contratación de la mano de obra para la construcción del edificio se me olvidó contratar a Pedro.
- ✓ Lícito: Al comprarle a Luis la casa la fui a inscribir en el Registro de la propiedad.
- ✓ Ilícito: Juan vendió la parte que le correspondía de la casa pero también la parte de su papá.

2. Identifico la importancia que tienen los actos jurídicos dentro del orden interno de un país.

Todos los actos jurídicos proceden de situaciones sociales que diariamente son efectuadas por los individuos, es por esto que el derecho a determinado que estos eventos sean reconocidos por la codificación para ser regulados por el a fin de evitar el quebrantamiento de la ley.

Actividad de Autoaprendizaje No. 2

1. Ejemplifico un hecho natural y un hecho jurídico, no copie el mismo ejemplo del texto.

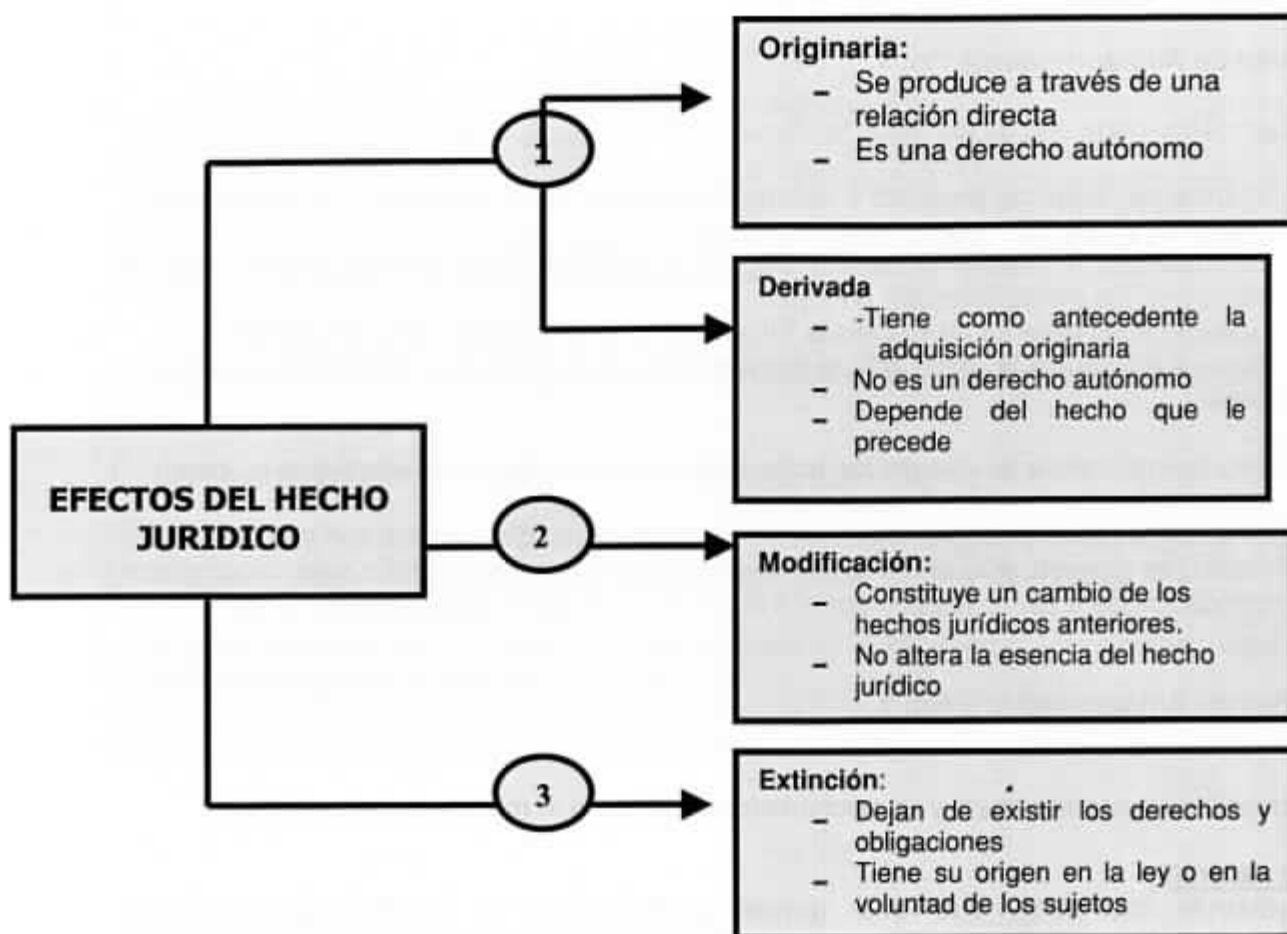
Hecho natural:

La Catástrofe del Mitch, que trajo graves consecuencias a nuestro país afectando enormemente a la población, el Derecho intervino como regulador de estas relaciones para disminuir el estado de necesidad y el Estado cómo órgano interventor se responsabilizó de la situación del momento

Hecho jurídico:

El pago del precio y entrega del bien en la compraventa.

2. Elaboro un esquema destacando los principales elementos del hecho Jurídico



c). Investigo en los artículos 1864, 1221, 1901.3, 2588, 2869, 1159, 1818, 2915, 3100 del Código Civil de la República de Nicaragua cuáles de ellos se refieren al caso fortuito y cuáles a fuerza mayor. Presente sus resultados en la sesión tutorial correspondiente.

| Artículos | Caso fortuito | Fuerza mayor | Ejemplo |
|-----------|---------------|--------------|---------|
| 1221 | | | |
| 1901 | | | |
| 2588 | | | |
| 2869 | | | |
| 1159 | | | |
| 1818 | | | |
| 2915 | | | |
| 3100 | | | |

Actividad de Autoaprendizaje No. 3

1. Identifico en cada una de los ejemplos del cuadro a qué tipo de negocio pertenecen y justifico la respuesta. Esta actividad debe ser presentada y discutida en la tutoría.
2. Establezco diferencias entre los tres tipos de Negocios Jurídicos .

| Negocios Unilaterales | Negocios Bilaterales | Negocios Plurilaterales |
|--|--|--|
| Solamente se necesita la manifestación de una de las partes. | Para perfeccionamiento de éste se necesitan dos partes | Para su perfeccionamiento se necesitan de varias partes |
| La declaración de esta parte es reconocida por el Ordenamiento Jurídico. | Su acuerdo va en búsqueda de la afinidad común de las partes | Buscan un interés común basados en el Bienestar de todos no hay contraposición de intereses. |

Actividad de Autoaprendizaje No. 4:

1. Investigo un contrato privado de arrendamiento y destaco los elementos del negocio jurídico.

Respuesta

Tome en cuenta las características estudiadas sobre los elementos.

Esenciales: Voluntad
Objeto
Causa
Forma

Naturales: - La falta de estos no produce nulidad.
- No son necesarios pautarlos en el contrato

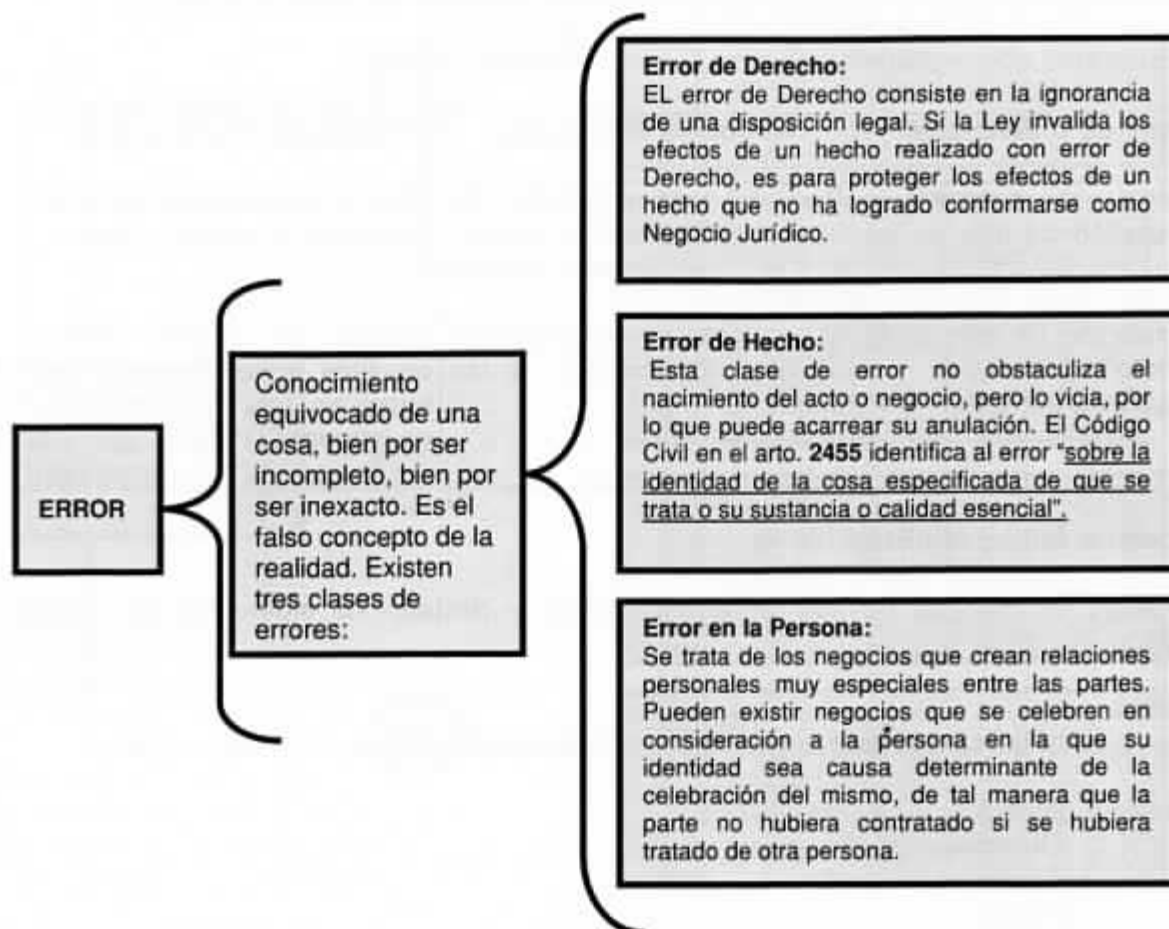
2. Ejemplifico los elementos del negocio jurídico.

Respuesta:

| ELEMENTOS | EJEMPLOS |
|--------------|--|
| Esenciales | A presta a B la cantidad de C\$ 10,000. |
| Naturales | El prestamos será pagado en un plazo de 16 meses, con un interés anual del 10%. |
| Accidentales | En caso de no cumplir con el pago se pacta una cláusula adicional en el cual se señala que si B no cumple en tiempo y forma entonces pagará el 25% adicional del monto original. |

Actividad de Autoaprendizaje No. 5

1. Elaboro un cuadro Sinóptico de Los Tres Errores: De Derecho. De Hecho y de Persona.



2. Establezco al menos tres diferencias entre dolo y fraude

DISTINCION ENTRE DOLO Y FRAUDE

- Hay que establecer una distinción entre dolo y fraude, ya que si en ambos se dan las maquinaciones y engaños, éstas en el fraude van dirigidas a estafar a una de las partes del negocio.
- En el fraude no se vicia la voluntad, ya que las maniobras son posteriores a la realización del negocio, mientras que en el dolo el engaño es anterior o coincidente con la realización del negocio.
- El fraude da lugar a una acción revocatoria que, tratándose de contratos a título oneroso, exige que el tercero con el que se hizo el contrato, haya sido cómplice del fraude.

Actividad de Autoaprendizaje No. 6

1. Explico porqué el objeto válido en el negocio jurídico debe ser comerciable.

El objeto es válido en el negocio cuando es comerciable. Es decir cuando forma parte de aquellas cosas que están susceptibles de ser compradas o vendidas. De esto deriva su consecución en el comercio.

2. Ejemplifico los requisitos del objeto, uso mi imaginación basado en el texto, sin copiar literalmente apreciaciones

- **Determinado:** porque el objeto en cuestión se describe detalladamente y se encuentra en el comercio.

Rigoberto le vendió a José la parte de la ribera del río que era de su propiedad aspecto que se destacó en la redacción de la escritura; porque de no ser así no habría declaración seria de voluntad.

- **Posible y cierto:** el objeto se puede adquirir y corresponde decir que se halla dentro de las transacciones comerciales.

Te venderé los frutos de la cosecha de limones para Marzo del año próximo. Lo que significa que este debe ser físicamente posible, es decir la persona me debe vender algo que realmente esté dentro del comercio de los hombres. Nadie puede vender el cielo por ser inalcanzable al dominio de los hombres.

Se consideraría imposible si fuese contrario a la naturaleza; para reconocerlo es importante que identifique cuando un objeto tiene esa imposibilidad, debe ser absoluta, es decir que debe ser imposible de realizar por todos, por cualquier persona. Es relativa cuando el hecho es irrealizable para cierto individuo y no para todos, no hay imposibilidad, **el acto y la obligación existen, porque el objeto es existente, materializa.**

- **Comerciable:** Se puede comprar, se puede vender, no está sujeto a restricciones.

Que se encuentre dentro de las transacciones comerciales de los sujetos, es decir que pueda venderse y por ende comprarse.

- **Lícito (Legal):** Corresponde decir que está dentro del marco legal.

Que Luis le venda a Héctor trigo para elaborar cereal y no marihuana para tráfico de esta. Lo que quiere decir que este protegido por el Derecho, es decir que no derive de las transacciones que el derecho prohíbe aunque su realización sea legal, en este caso realmente se le vende trigo pero a la vez la planta para elaboración de droga, para disimular el hecho y que pase por legal.

Glosario

Negocio Jurídico: Acto jurídico lícito integrado por una o varias declaraciones de voluntad privada que el Derecho reconoce como base para la producción de efectos jurídicos, buscados y queridos por su autor o autores, siempre que concurren determinados requisitos o elementos.

Lícito: Término utilizado para determinar aspectos de orden legal o permitido.

Ilícito: En contraposición con Lícito, ilegal, prohibido.

Caso Fortuito: Acto inesperado, involuntario e imprevisible.

Fuerza Mayor: Se entiende por aquella fuerza ante la cual el hombre se halla totalmente impotente tanto para repelerla como para predecirla y evitarla.

Voluntad: Es la intención o manifestación del individuo de crear, transformar o extinguir algún derecho, es un elemento que distingue a la persona a la hora de realizar ciertos actos.

Nulidad: Sanción impuesta por la norma a las actuaciones particulares no conforme con aquélla, por enfrentarla.

Condición: En sentido técnico y estricto, la condición es, el evento o acontecimiento futuro e incierto del cuál los autores del Negocio Jurídico hacen depender en todo o en parte la eficacia o ineficacia del mismo.

Plazo: Período de tiempo dentro del cual puede tener vida un derecho o ser ejercitado.

Modo: Mediante el modo, el disponente de un negocio establece a título gratuito establece un comportamiento o una conducta que debe ser realizada por el beneficiario de la atribución.

Discernimiento: Facultad de razonar, comprender y valorar el acto y sus resultados.

Intención: Aplicación del Discernimiento a un acto concreto, este es sucesivo al Discernimiento.

Vicios de la Voluntad: Defectos que hacen anulables la Declaración de voluntad. Estos vicios pueden ser causados por la falta de conocimiento, espontánea o provocada, o por la falta de libertad, física o moral.

Insanidad: Resultado de un estado permanente o accidental que produce la ausencia de la capacidad de discernir en el momento de obrar.

Error de Hecho: Ignorancia o equivocación sobre la identidad de la cosa especificada de que se trata o su sustancia o calidad. Cae sobre las circunstancias del hecho.

Error de Derecho: Ignorancia de una disposición legal (Norma, Ley).

Error en la persona: Ignorancia o equivocación en la identidad de la Persona.

Violencia Física: Sinónimo de coacción, fuerza sobre la voluntad de un sujeto, comprendería tanto la fuerza o violencia física como el miedo o violencia moral.

Violencia moral: Se provoca mediante amenazas o constreñimiento corporal, resulta de un miedo que afecta gravemente la libertad de ejercicio.

Dolo: Realización consciente y voluntaria de un acto antijurídico; desde este punto de vista se asimila a la mala fe.

Incapacidad: Acto judicial por el que se modifica el estado civil de las personas por alguna causa que la ley determina sometiéndola a un régimen especial,

Acción: Es el derecho subjetivo público que los sujetos jurídicos tienen para dirigirse a los tribunales, y obtener de ellos unas concretas tutelas jurisdiccionales.

Actor: Demandante, persona que interpone una demanda, pretende y sostiene una postura.

Pretensión: Pedimento, algo que se pretende pedir en un juicio.

Excepción: Medio de defensa que el demandado puede interponer frente a la demanda y con el que pretende conseguir su absolución, provisional o definitiva.

Bibliografía

Cañizares, Fernando Diego. *Teoría del Estado*. Editorial Pueblo y Educación. Facultad de Derecho Universidad de la Habana. 1979.

Castillo Martínez, Ernesto. *Introducción al Estudio del Derecho*. Editorial Nueva Nicaragua, 1996.

Código Civil de la República de Nicaragua. Tomo I. Bitecsa 1997.

Constitución Política de la República de Nicaragua, 2001.

Diccionario Jurídico Espasa. Madrid, España. 1998.

García Garrido, Manuel y Fernández Galiano, Antonio. *Iniciación al Derecho*. Editorial Universitas, S. A Quinta Edición. 1999.

Máynez García, Gabriel. *Introducción al Estudio del Derecho*. Editorial Porrúa, S. A. México, 1991.

Pereznieto Castro, Leonel. *Introducción al estudio del Derecho*. Colección Textos Jurídicos Universitarios, Tercera Edición. HARLA, 1995.

Villagra, William. *Introducción al Derecho I y II*. Tercera Edición, 1999.

Unidad Autoformativa III

Las Reglas del Derecho Nicaragüense

Presentación

Al introducirnos al estudio de esta última unidad es importante recordar la importancia que ha cobrado el auto estudio de las unidades anteriores donde reconocimos **los Derechos subjetivos**, partiendo desde la dualidad existente entre derecho objetivo y derecho subjetivo, dentro de las ciencias jurídicas están íntimamente ligados. Recordemos que el individuo desde que nace garantiza el cumplimiento de la norma a través del orden jurídico y éste se determina por **el derecho objetivo**. En la segunda unidad descubrió importante fundamento de la ciencia del derecho como el **negocio jurídico** en el que tratamos su importancia y funcionamiento dentro de las actividades cotidianas del sujeto y en esta última unidad estudiaremos uno de los factores más relevantes del Derecho, llamada **las Reglas del Derecho nicaragüense**.

Esta unidad trata conflictos de leyes en el espacio y en el tiempo y la introducción al proceso legal, aspectos que son trascendentes para el estudio del Derecho y que han sido generados por determinadas relaciones jurídicas que tienen constante aplicación en cada una de las manifestaciones presentadas en la sociedad. Las Reglas del Derecho están referidos a nuestros actos de vida, es decir, a las diversas maneras de actuación de los individuos en la comunidad, en el trabajo, en la sociedad. Algunos de ellas son efectivamente derechos que nacen con la persona-, otros, se han desarrollado al punto de ser reconocidos universalmente, en vista de las necesidades de la sociedad, surgidas no sólo a nivel nacional, sino también internacional.

Para entender el objeto de nuestro estudio es necesario tomar en cuenta el avance del derecho a través de la historia, ya que a medida que la sociedad va progresando éste toma un curso definido por las reglas del derecho las que a su vez van cambiando a medida que se encuentran con diferentes aspectos, que antes no habían sido objeto de regulación, sino hasta nuestros días con el propósito de adecuar las relaciones sociales al contexto legal. En ellas se indica la esencia de la norma y el procedimiento a seguir en determinados casos, es decir, se hace un paréntesis para comprender los conflictos de leyes en el espacio y el tiempo y la importancia del proceso como tal.

En el campo del derecho, la ciencia y la técnica desempeñan un papel semejante, ya que con frecuencia se generan ideas que poco a poco, aportan al progreso en diferentes ámbitos del Ordenamiento de un país, por esto se hace necesario conocer cada uno de los elementos fundamentales de los que se vale el Derecho para el estudio del proceso legal que tiene como finalidad conocer las normas y procedimientos generados por las necesidades más urgentes de la sociedad, pese a que algunas disposiciones solamente se plantean, ya que en la práctica, no ayudan a solucionar problemas urgentes de justicia.

¿Que estamos entendiendo por conflicto? ¿Que idea se nos ocurre al estudiar este término? Al hacer estas preguntas algunos responden: "Conflicto tiene que ver con problemas"; "dificultades en la relación entre las partes, entre las personas y una institución u organismo", "simplemente, el no entendimiento entre las partes", "situación complicada", etc. Pero ¿cuáles son sus apreciaciones personales al respecto? ¿Qué piensa sobre estos conflictos? Si sus ideas son similares a las respuestas descritas vamos bien, ya que efectivamente, el término conflicto tiene que ver con los aspectos mencionados y en el caso de los **conflictos de leyes** nos referimos específicamente a un conjunto de actos de realización humana en donde intervienen los miembros de la sociedad en diversas situaciones con relación al tiempo y al territorio.

El propósito final de la aplicación del Derecho Objetivo es la creación de proposiciones jurídicas para el análisis de casos de la realidad práctica en nuestra Nación. En nuestro estudio puntualizaremos dos aspectos claves que se constituyen en técnicas básicas que posibilitan el autoestudio del conocimiento jurídico recogido por nuestra Legislación:

- ✓ El Conflicto de Leyes en el Espacio y en el Tiempo
- ✓ La Introducción a la Teoría General del Proceso.

Objetivos de la Unidad

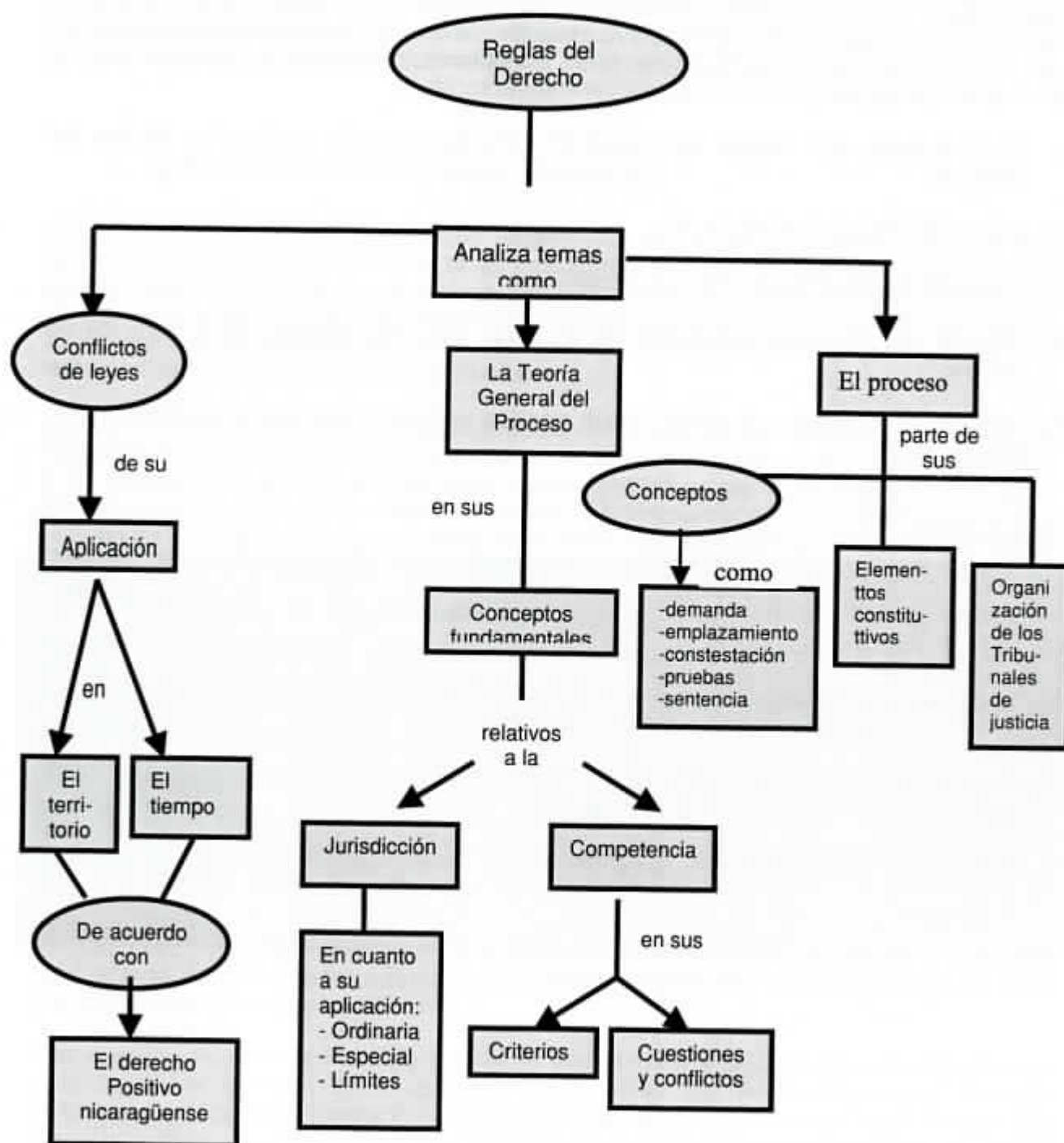
1. Analizo las principales **Reglas del Derecho Nicaragüense** que permiten conocer los diferentes enfoques y práctica jurídicos que sirven de base en la resolución de casos.
2. Relaciono los procedimientos utilizados en la **Aplicación de la Ley en el Territorio** para ajustarlos a la normativa nacional.
3. Estudio la **Aplicación del Derecho en el Tiempo** con la finalidad de entender la importancia de la ley en un tiempo dado, es decir los efectos que ésta tiene durante su vigencia.
4. Reconozco el **funcionamiento, y trascendencia legal de los Conflictos** dentro de la sociedad con miras hacia la resolución de éstos dentro de la esfera legal.
5. Identifico **los diferentes enfoques teóricos** que los doctrinarios del derecho han elaborado con relación a los Conflictos de Leyes a fin de asumir mi criterio en la solución de dichos conflictos.
6. Estudio las **Generalidades que conlleva un Proceso Legal**: Jurisdicción y Competencia y una vez definido se capte la importancia y diferencia que tienen ambos elementos en el proceso.
7. Conceptualizo y desarrollo el **Proceso** partiendo desde sus partes principales, y las diferentes figuras de materialización que estos tienen dentro de él, los tipos de sentencias, recursos y la organización de los Tribunales de Justicia en nuestro sistema.
8. Reflexiono respecto a la trascendencia e importancia de los Conflictos de Leyes en relación con la forma y fondo del ejercicio de estos conflictos dentro de la cotidianidad.

Contenido de la unidad

Son dos los temas que conforman esta unidad: primero, el conflicto de leyes en el espacio y en el tiempo, en la que aprendamos a comprender la importancia de la ley en un tiempo dado y en un territorio determinado, así como los efectos que esta ley tiene durante su vigencia. Analizamos con segundo tema la teoría general del proceso legal en sus dos elementos, la jurisdicción y la competencia.

En el mapa conceptual que continua sintetizamos la organización temática de la unidad y las interrelaciones que guardan entre sí sus apartados. Analice cada concepto en particular y su integración a la totalidad de la unidad.

Mapa conceptual del contenido de la unidad III



Evaluación Diagnóstica

Orientaciones generales: Antes de iniciar el estudio de esta unidad, contesto el siguiente cuestionario para comprobar previamente mis conocimientos acerca de las reglas del derecho. Debo responder de manera breve y sencilla, de acuerdo con mi experiencia personal, con los estudios que he realizado en otras asignaturas, resultados de investigaciones o experiencias adquiridas en la realidad o en el entorno social.

1. ¿Qué entiendo por Reglas del Derecho? ¿Podría dar algún ejemplo de Reglas del Derecho?
2. ¿Qué entiendo por proceso legal?
3. ¿Cuándo me encuentro frente a un proceso legal ?
4. ¿Cuáles son los pasos principales de actuación que debo ejercitar como parte de un proceso?
5. ¿Reconozco la palabra Juzgado? ¿Qué significa para mí? ¿Con qué situaciones asocio este término?.

Observación:

- ✓ Autovalore sus conocimientos comparando sus respuestas con las que aparecen en las hojas de respuestas.
- ✓ Si contesto acertadamente de 4 a 5 preguntas, felicitaciones; significa que está bien preparado (a) para iniciar el estudio de esta unidad.
- ✓ Si respondió acertadamente sólo de 2 a 3 preguntas, inició bien, está en búsqueda, ponga todo su empeño en el estudio de la unidad.
- ✓ Si no respondió acertadamente a ninguna de ellas, no se desanime, significa que tiene que estudiar mucho, realizar todos los ejercicios, asistir a las tutorías. ANIMO SALDRA ADELANTE.

A. CONFLICTOS DE LEYES EN EL ESPACIO Y EL TIEMPO

Al tratar este tema piense en el tiempo y el espacio, como elementos transformadores de la realidad humana y por ende, provocan consecuencias jurídicas. Tienen que ver tanto con el tiempo en que se dieron los sucesos, como con el lugar donde acaecieron.

1. Aplicación de la Ley en el Territorio

La norma jurídica tiene una dimensión espacial de validez que el sistema jurídico al que pertenece le asigna a los habitantes de un estado; recuerde que en Introducción al Derecho I estudió que el consta de cuatro elementos: población, territorio, gobierno, normas jurídicas, uno de ellos es el territorio, en donde plenamente el Estado ejerce su poder soberano, cada una de las normas que nacen del estado tienen la fuerza de hacerse cumplir en el espacio del que ya hemos hablado (la tierra en que nos encontramos).

¿La convivencia humana es regida solamente en el lugar en que una persona habita? El legislador nacional elabora normas que regulan la convivencia humana en el espacio en el que él es representante directo, es decir toda relación jurídica se desarrolla bajo un orden legal, cualquiera que fuese su circunstancia u origen, la ley impera sobre cada evento o acto que realicen los individuos, siempre y cuando éstos estén regulados para su buen funcionamiento, partiendo de la idea que estas relaciones se producen en las actividades humanas de los hombres.

No obstante, puede darse casos en que el ordenamiento jurídico habilite a una autoridad que no sea la misma bajo la cual se han dado algunos o todos los elementos que envisten una relación jurídica. Se trata entonces de determinar el ámbito de validez territorial de la norma jurídica.

Cabe señalar que en estas relaciones humanas y regidas por un orden jurídico, convergen no sólo el factor espacio, sino también el factor comercial que hace que las normas tengan un ámbito de validez espacial definido; **por ejemplo:** El tráfico jurídico internacional provoca que cotidianamente, personas, cosas y transacciones de orden comercial deban trasladarse de un lugar a otro.

En este caso nos encontramos frente a un problema que necesita la resolución del Derecho Internacional Privado, que tiene como finalidad indicar y no resolver directamente el caso, sino proporcionar la norma que ha de regirlo.

Por ejemplo: Puede darse el caso en que un juez tenga que decidir que ley debe aplicarse para regular la sucesión de un causante nicaragüense que murió en Australia dejando herederos en Nicaragua, Italia y Portugal, habiéndose hecho testamento en San Salvador. La forma más simple a este problema sería decidiendo qué la ley debe aplicarse debe ser la del país donde radica el juez ante quien se plantea el asunto.

En casos como éste, la ley nacional puede señalar una norma extranjera por aplicarse. Propiamente cuando surgen estas remisiones a leyes extranjeras, lo que sucede es que para el caso concreto, **la norma extranjera se convierte en norma del Estado cuyo tribunal la aplica.**

Al respecto de estos conflictos la doctrina ha desarrollado algunos aspectos importantes, los que ha denominado sistemas de la aplicación de la ley con relación al territorio, veamos pues algunos de ellos:

a. Sistema de la personalidad de la ley

En la historia del derecho este sistema fue retomado por los bárbaros que invadieron el imperio romano y se explica porque los invasores eran tribus nómadas que vivían en continuos desplazamientos para satisfacer las necesidades del grupo social dominante, lo mismo sucedió en España.

Según este sistema, cada individuo está exclusivamente sometido a la ley de su procedencia o país de origen, independientemente del lugar en donde se encuentre.

Este sistema tuvo vigencia en la época primitiva, mucho antes de la formación de lo que hoy conocemos por Estado, y cuando la conducta de los grupos sociales estaba regida por las pautas de comportamiento de cada organización o tribu, sin tener en cuenta el espacio geográfico o el lugar en donde se localizaren.

¿En este momento histórico se concibe a la ley estrictamente formalista? Desde un punto estrictamente formal puede decirse que la limitación de validez del orden jurídico de aquel momento lo constituían tales preceptos que se determinaban a través del estado y por consiguiente al territorio.

La ley en la antigüedad tenía la limitación de validez puesto que el orden coactivo llamado estado ejercía presión o coacción sobre un determinado territorio, significaba que las medidas coactivas, ejercida a través de la fuerza legal que envestía a la ley y sus respectivas sanciones se encontraban establecidas por este orden, siendo aplicables únicamente en dicho territorio o ejecutarse dentro de él ¹. No valiendo las leyes que debieron aplicarse a las personas extranjeras.

Podemos expresar que las normas jurídicas tienen una función territorial, sin embargo los aparatos legislativos deben prever normas jurídicas en el sistema que permitan una vinculación simultánea con otros sistemas alrededor del mundo, a fin de cumplir con los propósitos del derecho (certeza, seguridad, igualdad, libertad y justicia).

¹ Introducción al estudio del derecho. Leonel Pereznieto Castro. Tercera edición, Colección textos jurídicos universitarios, Harla; pág. 201.

b. Sistema de territorialidad de la ley

¿En qué consistía el sistema de territorialidad de la ley? El sistema de territorialidad de la ley consistía en ordenar los diferentes componentes del sistema social imperante alrededor de una razón, actividad económica o un bien social que vinculaba a los diferentes grupos sociales. Este sistema tuvo su origen en el feudalismo, por ello la explotación y la tenencia de la tierra se constituyó en el elemento ordenador del sistema territorial de la ley, es decir que la propiedad fue el centro del poder y generador de las normas. Este sistema fue reconocido por ser uno de los sistemas que vinculaba al hombre con uno de los bienes más preciados por éste: la tierra.

Los feudos tenían su jurisdicción propia, sus instituciones y normas jurídicas locales (fueros, estatutos) que regían exclusivamente en el territorio del feudo y tenían aplicación general a todas las personas, cosas o bienes que se encontrasen en el mismo y, dejaban de aplicarse a todo lo que salía del espacio feudal (para ellos era como un control estatal). Los feudos eran dirigidos por los señores dueños de propiedades de tierras, a quienes la ley les daba total protección con relación a la explotación de dichas propiedades.

La vocación territorial de las normas jurídicas trata la evolución social y política de las antiguas sociedades que, en su momento, mostraron una tendencia clara de territorialismo único.

Este sistema afianzado por el Derecho Internacional Público con la Soberanía territorial de los estados, llevado a lo absoluto, niega validez a lo que hoy se conoce como Derecho internacional privado y que nace como respuesta a la estrechez de la concepción territorial de la vida en sociedad.

En conclusión este sistema trata sobre la importancia de la tenencia de la tierra en un momento dado, en donde el estado jugó un papel decisivo en la instrumentalización de normas que operaron con relación al feudo, es decir, las leyes operaban solamente en respuesta al espacio en el cual se encontraban, a diferencia del sistema de personalidad de la ley que rige al ciudadano por la ley de su país de origen independientemente del lugar donde se encuentre.

c. Sistema estatutario

¿En qué consiste el sistema estatutario? Este sistema consiste en una serie o conjunto de normas que nacen con el fin de constituir la organización de un orden jurídico.

Este sistema ofrecía una distinción entre cada una de las disposiciones por aplicarse, tal es así que en la edad media, estudiosos del derecho clasificaron a este sistema de la siguiente forma:

- 1). Estatutos reales: estos se referían a las cosas u objetos que se encontraban en determinado espacio o territorio (reales con carácter estrictamente territorial).

² Introducción al estudio del derecho. Ernesto Castillo. Editorial Nueva Nicaragua, Managua, 1996. Pág. 208.

- 2). Personales: relativos a los derechos originados de las personas, se les aplicaba la ley del lugar a donde pertenecían (con un carácter estrictamente extraterritorial).
- 3). Estatutos mixtos para regular los conflictos que pudieran presentarse referentes a personas y cosas (sucesiones, quiebras).

Los actos jurídicos, se regían sobre la base de la ley del lugar en el cual habían celebrado dicho acto; para los contratos se regían por la ley del lugar al que las partes hubieran querido someterse, en otras palabras por la del lugar en donde se produjeran los efectos.

En síntesis podemos decir que al producirse un conflicto en este tipo de relaciones, algunas situaciones debían ajustarse al estatuto del lugar donde se originaba la cosa (la ley de donde se encontrase la cosa en conflicto) y en otras el del domicilio de las personas (el lugar en donde habitasen las personas).

Podemos decir que este último sistema sirve de aporte al orden jurídico nicaragüense, en este momento podemos hablar de retroactividad e irretroactividad de la ley, materia de estudio siguiente dentro de esta unidad.

d. Sistema de la comunidad del derecho

¿Quién le llamó así? ¿Porqué el término de comunidad? Este sistema implementado por Savigny sostenía que en caso de conflicto de leyes, debe aplicarse la ley más acorde a la naturaleza de la relación jurídica, prescindiendo de que esta fuese nacional o extranjera, a excepción de aquellas referidas a instituciones o aparatos estatales, de orden público, en cuyo caso sólo debe aplicarse la ley nacional.

Antes de este sistema, el derecho operaba con el sistema estatutario, como una visión clásica de los estatutos (reales, personales y mixtos), para Savigny la ley no es el punto de partida sino la relación jurídica, la que ha de ahondarse para determinar la disposición a aplicar.

¿A qué se llama comunidad de derecho? La comunidad internacional referida como una comunidad de derecho (diversidad de pueblos) reconoce la existencia de principios orientadores comunes, tales como los aportes que hizo el pueblo romano en los inicios de la ciencia jurídica, pese a las diferencias que poseían cada uno de los regímenes jurídicos establecidos por cada uno de los estados. Debemos tener en cuenta que cada uno de ellos sirve de base en la construcción de sistema universal y a fin a cada país o cultura en el mundo.

La Constitución política de Nicaragua señala que en el territorio nacional toda persona goza de la protección estatal y del reconocimiento de los derechos inherentes a la persona humana, del irrestricto respeto, promoción y protección de los derechos humanos³.

Por ejemplo: Los pueblos centroamericanos son regidos cada uno por sus leyes nacionales, no obstante en un caso específico, si nos refiriésemos a los Derechos Humanos diríamos que todos al nivel de comunidad internacional estamos sujetos a la Declaración Universal de los Derechos Humanos, de donde cada pueblo retoma su participación haciendo énfasis

³ Constitución política de Nicaragua. Bitesa 1996, arto. 45

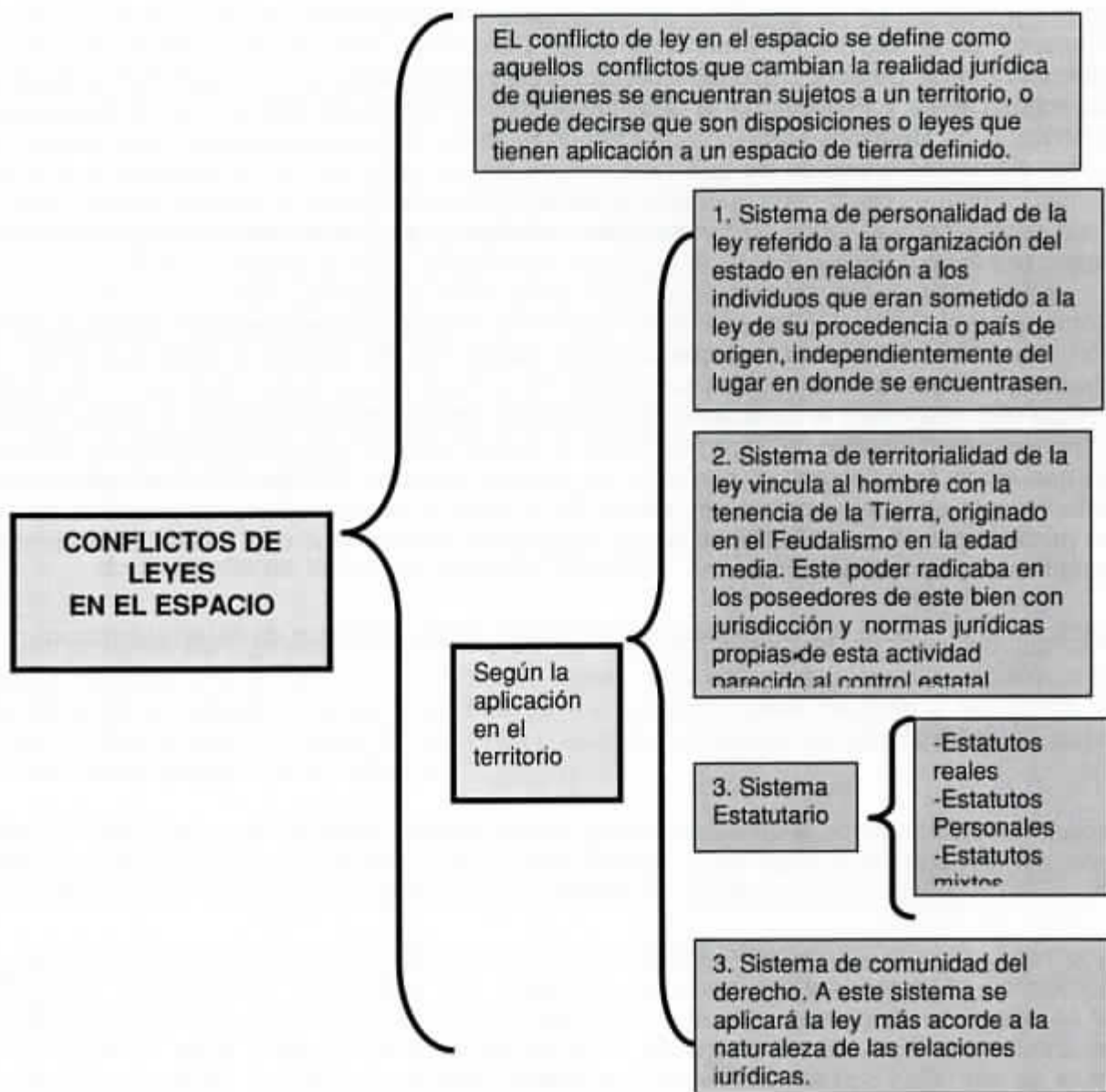
originariamente en su constitución política, una vez que ha sido ratificada (firmada por los diferentes países) tenemos que ésta, además de ser regla de derecho internacional, es automáticamente ley nacional.

La plena vigencia de los derechos consignados en la Declaración Universal de los Derechos Humanos, en la Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre; en el Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales y en el Pacto internacional de Derechos Civiles y Políticos de la Organización de las Naciones Unidas y en la Convención Americana de Derechos Humanos de Organización de Estados Americanos, son uno de los tantos elementos afines en los que cada una de las naciones del mundo obedece a un orden común, si bien es cierto cada pueblo es soberano y libre de ejercer el derecho propio y real de cada nación pero basados en fundamentos universales de donde deriva respectivamente el imperio de la ley.

Como expresó Savigny lo importante es determinar el punto de partida de la relación jurídica, porque es de esta manera que conoceremos cuáles son las normas o leyes que entran en disputa y cuáles son sus debidas soluciones. Si se trata de personas, debe ser su domicilio, porque éste nos indica la localización jurídica de los individuos en el espacio, el referente a las cosas se determinará por el lugar en donde se encuentran; si son actos dependerán del lugar en que estos se celebran, ya que para los efectos de éstos, el lugar de su ejecución es el determinante en la ley o norma por aplicar. En el caso de las sucesiones, se tendrá en cuenta en primer lugar el domicilio del causante (la persona fallecida que deja bienes para heredar) justamente al tiempo de su muerte.

Analicemos el cuadro siguiente que sintetiza el tema de los conflictos de ley en el espacio.

En síntesis:



Ejercicio:

Reflexiono sobre la importancia de los conflictos de leyes en el territorio y escribo el aspecto que más me interesó.

2. Aplicación del derecho con relación al tiempo

¿Qué papel juega el tiempo en el derecho? Toda disposición jurídica tiene un ámbito temporal de validez, no obstante, al sufrir modificaciones o transformaciones, surge la problemática de saber si la nueva ley debe aplicarse sólo a los hechos jurídicos posteriores a su vigencia o si también debe regir para todos los hechos jurídicos con los que ella se relacione, independientemente de que éstos hubiesen sido el producto previo a su entrada en vigencia (puesta en práctica de una norma o ley).

El tiempo en la aplicación del derecho es fundamental porque transforma diversas situaciones que se presenten en el futuro. En este momento nos preguntamos: ¿qué tiene que ver esto con la práctica de la ley con relación a eventos que talvez ya tuvieron sus efectos? será que el derecho volverá a juzgarlos, para entender mejor este conflicto abordemos a continuación algunos principios y teorías con relación a este tema:

a. Principio de la retroactividad de la ley.

Al tratar este principio Ud. observará que hay quienes argumentan que este fundamento aduce que al dictarse una nueva ley, el legislador o el aparato encargado de hacer leyes lo hace por considerar que ésta es más perfecta y sobre todo más justa que la anterior y desde luego se debe aplicar en forma retroactiva, para entender un poco más la retroactividad le ilustraremos con la siguiente situación.

Por ejemplo: En el caso de la mayoría de edad tendríamos que aceptar que una nueva ley estableciera la mayoría de edad a los veintidós años y no a los veintiuno, todos los que ya hubiesen alcanzado esta edad y lógicamente no han llegado a los veintidós, volverían a ser menores de edad.

Una ley es retroactiva cuando destruye o restringe un derecho adquirido bajo el imperio de una ley anterior. Pero si lo que desaparece es meramente la facultad jurídica, la simple expectativa no existe, expresando que no hay atributo adquirido, en cuanto sólo se concebía como derecho potencial.

Al referirnos a este principio se determina que la retroactividad de la ley, tiene validez y eficacia aún para los hechos acontecidos en el pasado sometidos a una ley antigua o pasada, a esto habrá que decir que las transacciones jurídicas realizadas antes de la aparición de una nueva ley tienen que adecuarse, automáticamente, a las nuevas disposiciones que se dicten en el futuro.

De lo anterior se deduce que el principio de retroactividad no consiste en retroceder ciertos hechos o actos en cada uno de los sujetos, más consiste en que este afecte solamente a aquellos a quienes no los ha alcanzado.

b. Principio de la irretroactividad de la ley

Este principio considera que las leyes sólo deben dictarse para el futuro y no deben afectar los hechos ocurridos con anterioridad a su aprobación. Aplicando este precepto al caso del ejemplo de la retroactividad expresaremos que: los individuos que tuvieran veintiún años cumplidos al dictarse la nueva ley, seguirían siendo mayores de edad; en cambio los que no hubiesen cumplido los veintiuno al entrar en vigencia la nueva ley, tendrán que esperar los veintidós hasta alcanzar la mayoría legal que exige esta ley.

Analicemos críticamente esto:

El principio de retroactividad para muchos vulneraría la seguridad jurídica que exige para garantizar el orden social, ya que las situaciones jurídicas creadas bajo un determinado régimen, al que estén bajo su poder, pudieron ser previstas sin ocasionar problemas posteriores, con relación a un nuevo precepto legal que antes no se había legislado de la forma en que necesitaba ser tratado nuevamente. Esto traería consigo perjuicios no sólo a los intereses públicos sino que también a los privados.

c. Excepciones

Las leyes pueden y deben ser irretroactivas, no obstante pueden aplicarse retroactivamente cuando su resultante no perjudica, más bien favorecen o benefician al sujeto. Tal es el caso de que esta retroactividad opere en un reo de forma positiva en materia penal, a esto se le ha calificado como **retroactividad benigna**. La ley no tiene efecto retroactivo salvo en dos casos:

- 1). En las leyes aclaratorias, es decir que aclaran un artículo o ley. En realidad y en sentido estricto, no se debe retrotraer el contenido de una disposición, su finalidad debe estar basada simplemente en aclarar el contenido de ésta.
- 2). En las leyes penales cuando se favorezca al reo, esto es por cuestiones de humanidad, y que la sociedad y el estado han cambiado su criterio, en cuanto se refiere a la valoración del delito o pena⁴.

Al respecto considero personalmente que es importante que en cuanto a la retroactividad, la ley no tiene efecto regresivo, solamente en las circunstancias citadas por el arto. 38 de la Constitución y 14 del Código penal de Nicaragua, expresadas éstas en materia penal, nunca en materia civil. En cuanto a la retroactividad en materia civil nuestro Código, en su Título preliminar establece que, *la ley solamente puede disponerse para lo futuro y no tendrá jamás efecto retroactivo*⁵. Las leyes que se limiten a declarar el sentido de otras leyes se entenderán incorporadas en éstas, pero no afectarán de ninguna manera lo que resultare de las sentencias judiciales ejecutoriadas durante este tiempo intermedio, es decir todo lo que se realizó con anterioridad a la aclaración de estas leyes no afectará en lo absoluto a lo que ya se hubiese dictaminado o resuelto en una sentencia.

⁴ ibidem arto. 38 Cn.

⁵ Código Civil de la República de Nicaragua, Apartado IV del Título preliminar, pág.

d. Teoría de los derechos adquiridos

Sostiene que una ley debe considerarse **retroactiva** cuando afecta derechos adquiridos con anterioridad a su entrada en vigencia. Se considera un derecho como adquirido, cuando ya se ha incorporado al patrimonio, en otras palabras, cuando un sujeto es dueño o titular de un derecho que no se le puede arrebatar.

Por el contrario **la ley no será retroactiva** si sólo afecta expectativas o esperanzas, ya que son simples posibilidades de adquirir un derecho (no se ha concretado aún, se espera que se tenga, pero incluso puede llegar a no tenerse) lo que quiere decir que no se adquirió, por ende no afecta derecho alguno.

e. Teoría de los efectos

Es expuesta por dos personajes célebres del derecho Planiol y Roubier; se basa en hacer una diferencia entre los efectos pasados y futuros de los actos legales.

1). Efectos pasados

Expone que los efectos de los actos ocurridos en el pasado no traerán consigo la afectación que derive de una nueva ley. En este argumento es importante destacar que la teoría de la Aplicación inmediata de la ley expone que, la ley no afecta a los hechos adquiridos en su momento, pero si las consecuencias, aún no realizadas sobre la base de una ley anterior.

Como puede observar, existe una posibilidad que es la de aplicar en forma absoluta el principio de retroactividad absoluta ya que una nueva ley no traería consecuencias jurídicas producto de acontecimientos jurídicos efectuados con base en una ley anterior, por lo tanto relativamente no se aplica a lo ya realizado, pero sí a los actos que están por venir.

Por ejemplo: En la década de los ochenta no se contemplaba una ley de Violencia intrafamiliar, lo que quiere decir que todo lo actuado antes de los noventa no fue dispuesto ni sancionado por esta ley, solamente aquellos casos que sucedieron posteriores a ella o en medio de su regulación.

2). Efectos futuros

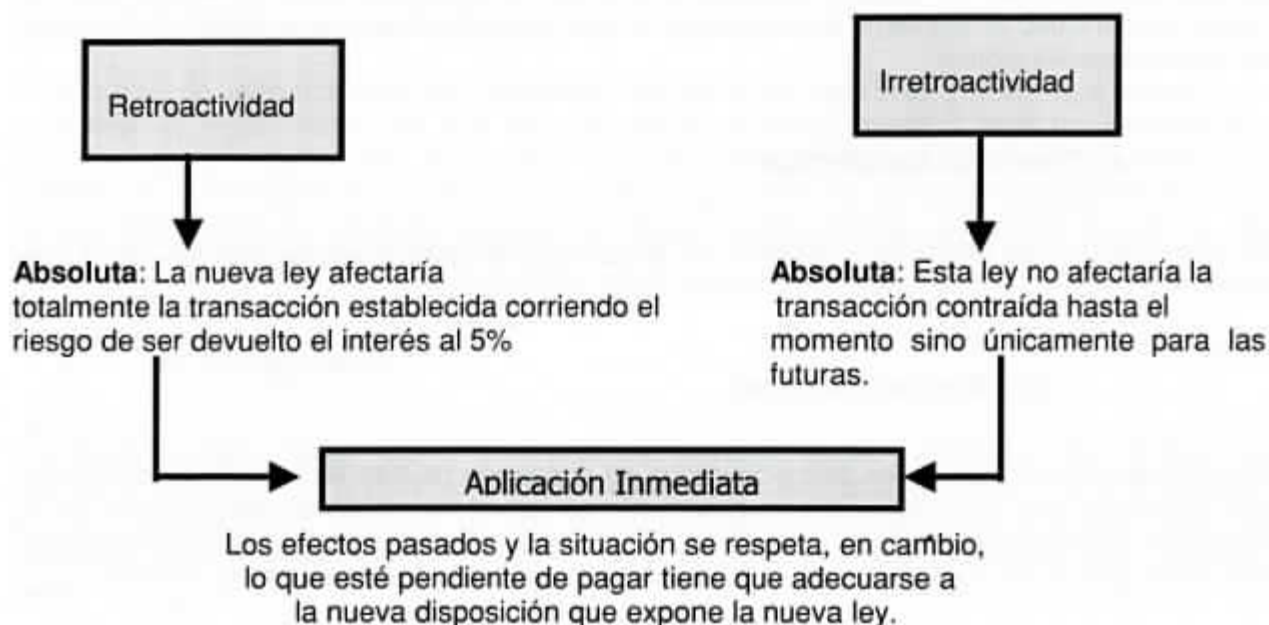
Considera que la ley debe solamente afectar aquellas consecuencias jurídicas que aún no hayan sido realizadas y suscritas bajo una ley anterior.

Como puede observar tales teorías exponen que existe una posibilidad que es la de aplicar de forma absoluta los principios de retroactividad e irretroactividad.

Veamos:

En el caso de la irretroactividad absoluta, los eventos jurídicos pasados tendrían que adecuarse a una ley siempre, ahora, si lo aplicamos de forma relativa sólo cabría en los efectos jurídicos aún no realizados, tal como lo expone la teoría de Aplicación inmediata.

Por ejemplo: En un préstamo, realizado en 1987 el acreedor ha determinado que el interés sobre la deuda debe ascender al 10% sobre el capital prestado al deudor, pero para 1990 se dictó una ley que expresó que el interés sobre préstamos sería el 5%; si aplicamos ambos principios tanto el de retroactividad como el de irretroactividad, determinaremos lo siguiente:



f. Teoría de los hechos cumplidos

Esta teoría sostiene que todo acto jurídico en sus aspectos formales y materiales, basada en el principio de retroactividad debe igual que sus consecuencias o efectos, sean presentes, pasados o futuros, someterse a la ley que regía al tiempo en que el hecho se realizó.

Los actos jurídicos realizados en el pasado o en el futuro deben ser sometidos a la ley que exista en el instante de su realización.

Por ejemplo: En un contrato de Arrendamiento de un local se dispuso que el valor a pagar sobre el negocio dependería del precio establecido por el dueño, durante la celebración de este contrato, que tendría una duración de diez años, tiempo en el cual no existió ley alguna que fijará una tasa o precio por este tipo de relación; pero resulta que posteriormente, cinco años después de la celebración de éste, se produjo una ley que fijó los canones (precios) a estos contratos.

Como podrá observar, esta teoría sostiene que la retroactividad tiene efectos cuando estos vuelven sobre los hechos acontecidos (pasado), sea para apreciar las condiciones de legalidad de un acto, sea que se transformen o desaparezcan los efectos de un derecho. Se dice que

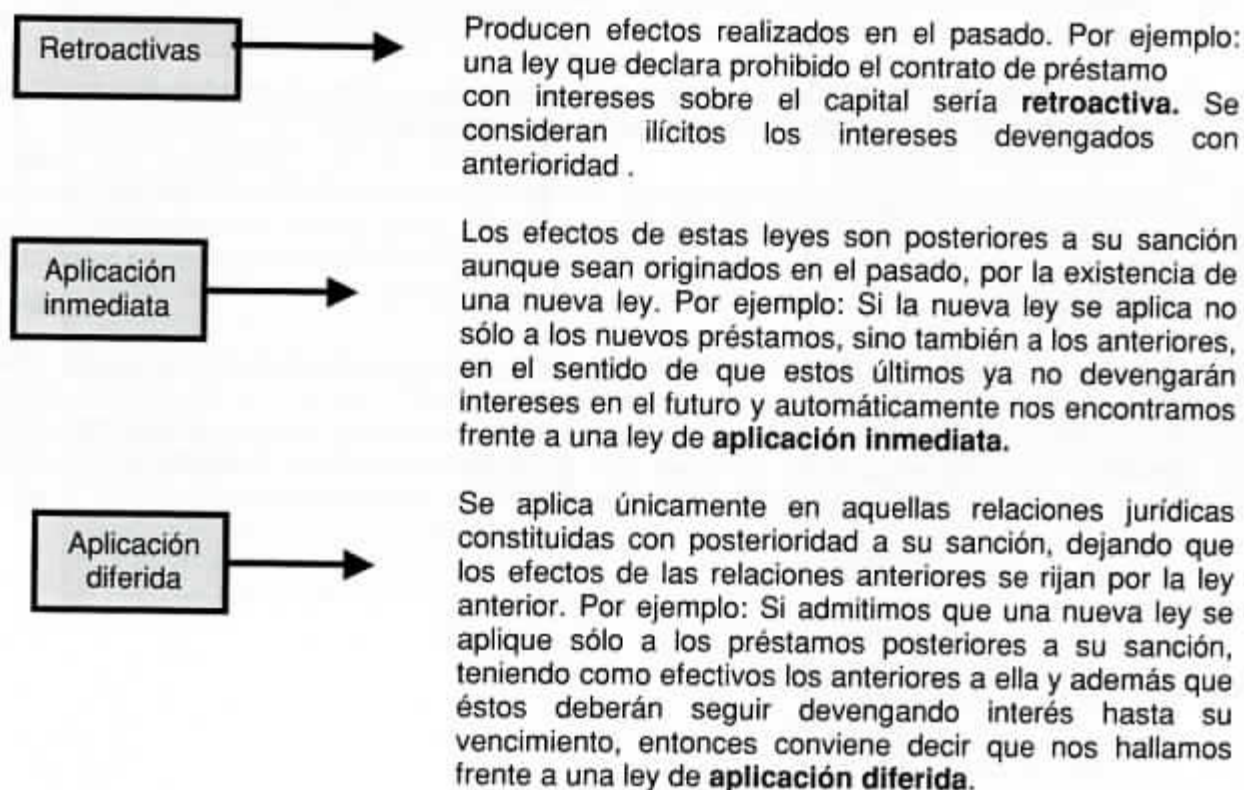
fuera de estas situaciones no cabe la retroactividad y de antemano la ley puede modificar consecuencias futuras que dependan de hechos anteriores a ella, sin caer en la retroactividad.

g. Teoría de las situaciones jurídicas

La teoría de las situaciones jurídicas plantea que una ley es retroactiva siempre que afecte a un caso jurídico concreto. Por ejemplo: La personalidad de un individuo; el reglamento interno de una empresa.

Si la ley es modificada o extinguida por una situación abstracta, no obedecerá a los efectos de la retroactividad, nos referimos a la manera de ser eventual o teórica de cada uno frente a una ley determinada.

¿Existe oposición entre retroactividad e irretroactividad de la ley? Es importante mencionar que la doctrina moderna para resolver sobre este principio de la retroactividad ha determinado que necesita establecer una correcta oposición, dividiéndola de la siguiente manera:



Ejercicio:

Reflexiono y distingo los aspectos fundamentales de las teorías siguientes: de los derechos adquiridos, de los efectos, de los hechos cumplidos y de las situaciones jurídicas.

3. El Derecho positivo nicaragüense

Las teorías anteriormente expuestas, si bien es cierto, son un aporte doctrinario importante que ha conllevado a la estructuración interna de nuestra nación y el Derecho positivo nicaragüense, ha organizado fundamentalmente sus leyes de manera que estén sujetas a la realidad jurídica que les rodea retomando sus bases científicas, no obstante es fundamental la aplicación del derecho en el tiempo ya que ha tratado de establecer las normas reguladoras sobre la base de los principios de retroactividad e irretroactividad de una ley.

Toda disposición jurídica tiene un ámbito temporal de validez, no obstante al sufrir modificaciones o transformaciones, surge la pregunta problema:

¿Debe aplicarse la nueva ley sólo a los hechos jurídicos posteriores a su vigencia o también debe regir para todos los hechos jurídicos con los que ella se relacione?

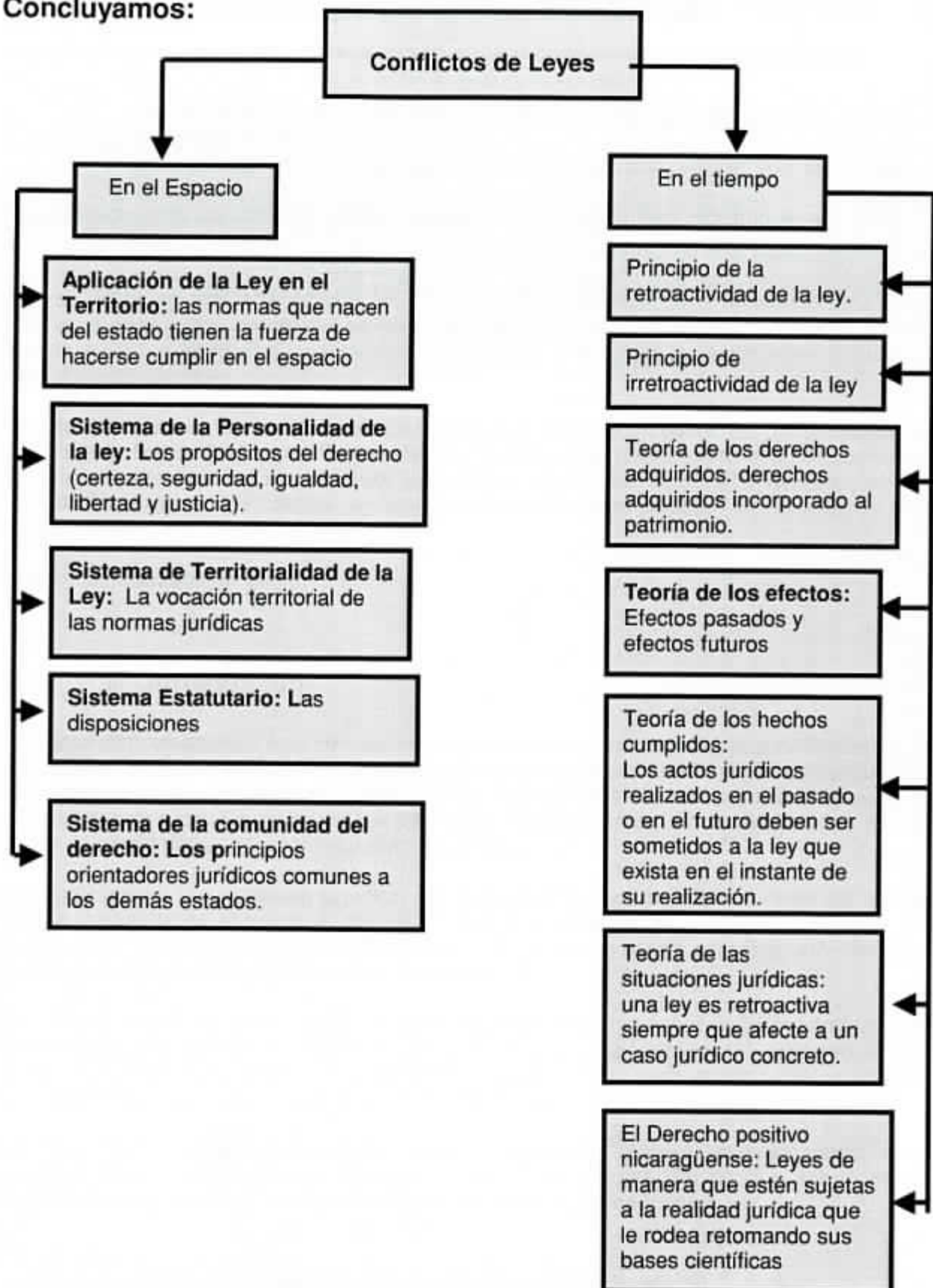
Para esto es importante hacer mención de estos conceptos:

- a) Principio de retroactividad: Una ley es retroactiva cuando destruye o restringe un derecho adquirido bajo una ley anterior. Las relaciones o negocios jurídicos realizados antes de que surgiera la nueva ley tienen que adecuarse a las nuevas disposiciones dictadas.
- b) Principio de irretroactividad: Las leyes sólo deben dictarse para el futuro y no deben afectar los hechos ocurridos con anterioridad a su aprobación.

Sin embargo recordemos que en concordancia con la retroactividad benigna nuestro Derecho Positivo aplica las dos situaciones mencionadas en el tema sobre los principios de la retroactividad de la ley en su acápite de excepciones, es decir que la retroactividad se aplicará siempre que se observen las reglas estudiadas y favorezcan al reo.

Por ejemplo: Una sentencia (Dictamen de un juez en un determinado caso) en Agosto del año 98 anterior a la vigencia de una nueva ley en Septiembre del mismo año no afectará en lo absoluto, pese a que se haya dictado un mes posterior y en el mismo año, lo resuelto no podrá ser desecho, tiene los efectos de ya haber sido juzgado, y solamente operaría en aquellos casos que estuvieren por ser resueltos durante la vigencia de la ley nueva.

Concluamos:



Actividad de autoaprendizaje No. 1

1. Defino con mis propias palabras que es el principio de retroactividad de la ley
2. Defino con mis propias palabras que es el principio de irretroactividad de la ley
3. ¿Cuál es el principio que adopta generalmente nuestro Derecho positivo nicaragüense. Justifico mi respuesta.
4. Retroalimento mis aprendizajes con los aportes de la hoja de respuestas en la página 182.

B. INTRODUCCIÓN A LA TEORÍA GENERAL DEL PROCESO

1. Conceptos Fundamentales

Una vez que hemos conocido los Conflictos de leyes en el espacio y el tiempo, y después de haber señalado la importancia de su estudio y la necesidad de su profundización desde diferentes ópticas de la problemática de ley, iniciaremos la introducción a la Teoría General del Proceso retomando estos elementos (Tiempo y Espacio) puesto que ellos recobran una gran importancia dentro de la legislación de todo país, analizaremos en este tema como cada sistema, durante largos procesos históricos, ha elaborado sus leyes acorde con su realidad así como también a principios orientadores universales con el fin de responder a diversas circunstancias comunes.

En este momento es relevante que nos demos a la tarea de introducirnos primariamente al estudio de la Teoría General del Proceso, desde sus aspectos fundamentales; como podrá ver, el tema anterior nos lleva a la mejor apreciación de lo que significa el proceso, que a continuación expresamos con los siguientes presupuestos del proceso: La Jurisdicción y la Competencia.

Analicemos cada una de ellas:

2. Jurisdicción

Para entender con claridad este concepto es importante que sepamos que la Jurisdicción es un presupuesto procesal, en otras palabras constituye un requisito previo a una sentencia, es decir sobre lo que se resuelve el proceso. Es un supuesto sin el cual no puede originarse ni desarrollarse un juicio. Es necesario que este poder exista antes de una resolución final, ya que el juez no podría dictar una sentencia si no lo tuviera.

Etimológicamente la jurisdicción significa: decir, declarar el derecho. Es la función del estado que se desarrolla en el proceso. Procesalmente la jurisdicción es el primero de todos los presupuestos procesales, es la primera condición para que se pueda examinar una demanda dirigida a un órgano del Estado investido de jurisdicción.

Para Scrich, doctrinario de la materia, la jurisdicción básicamente es un poder o autoridad que tienen algunos para gobernar y poner en ejecución las leyes especialmente, la potestad de que se hayan revestidos los jueces para administrar justicia, o sea para conocer de los asuntos civiles o penales, para resolverlos de acuerdo con las leyes⁶.

Para Hugo Rocco, es la función jurisdiccional del Estado, con intervención de los particulares, que procura la realización de los intereses tutelados por el derecho, los que han quedado insatisfechos por la falta de actuación de la norma jurídica que los ampara.

⁶ Apuntes de Procedimiento Civil Curso I. Dr. Roberto Ortiz Urbina. BITECSA, pág. 21.

El Código de Procedimiento Civil de Nicaragua expresa que la Jurisdicción es el derecho y obligación de aplicar la ley⁷. El deber que tiene el Poder Judicial para administrar justicia, que debe de actuar dentro de un marco legal, actuando con imparcialidad.

De lo anteriormente expuesto podemos concluir que:

La jurisdicción como presupuesto del proceso obedece a una serie de factores básicos, tales como:

- ✓ Es un poder estatal dirigido a un ente administrador (los juzgados) a cargo de los jueces
- ✓ imparte justicia
- ✓ es una función pública
- ✓ intervienen particulares en búsqueda de dar solución a un problema
- ✓ Tiene mandatos de ejecución.

Ahora estudiemos la clasificación de la jurisdicción:

a. Jurisdicción ordinaria

Llamada así porque es la que corresponde a los órganos de la jurisdicción, los que forman parte de la estructura judicial (Poder Judicial) en las diversas etapas en que se desarrolla una relación jurídico procesal. Se dice que es ordinaria, por ser común, es además la establecida para la generalidad de los asuntos judiciales, sin consideración a la persona o interés especial. De lo anterior podemos afirmar que la jurisdicción ordinaria posee diferentes características: Puede ser propia, por ser ejercida por un tribunal por expresa disposición de la ley; como también ocasionalmente tiende a ser delegada por otro tribunal. Tiene la característica de ser preventiva o acumulativa (cuando pudiendo dos o más tribunales conocer de un mismo asunto, uno de ellos comienza a conocer, excluyendo así en los otros⁸).

b. Jurisdicción especial

Denominada también extraordinaria o privilegiada, es la que se establece tomando en cuenta el interés en juego o la profesión, estado y clase de persona.

Por ejemplo: Un despido injustificado es ventilado en un juzgado del trabajo, por ser de orden laboral, no se introduce la causa en un juzgado civil por no ser competente ya que su especialidad obedece a que el poder judicial delega tal facultad en un órgano específico para la resolución específica de estos conflictos.

⁷ Código de Procedimiento Civil de Nicaragua. BITECSA.

⁸ Artos. 257 y 2000 Pr.

c. Los límites de la jurisdicción

Los límites de actuación de la jurisdicción están determinados por poderes que están al servicio de la misma, a saber:

1). Notio

Es el derecho de conocer determinado asunto.

2). Vocatio

El juez puede obligar a las partes a comparecer en juicio, bajo la sanción de rebeldía o de abandono.

3). Coertio

El juez puede emplear la fuerza para cumplir sus resoluciones, sobre las personas, esto quiere decir que en su carácter puede apremiar, embargar, con el fin de maniobrar cada una de las etapas en que se desenvuelve un proceso desde su ejecución procesal en la que se le permite al órgano judicial cualquier tipo de injerencia patrimonial en los bienes del ejecutado, para darle fiel cumplimiento a la resolución que dicte la autoridad judicial.

4). Judicium

Es la atribución de la que está provisto el juez o tribunal de dictar sentencia definitiva con efecto de cosa juzgada. **Por ejemplo:** Juan Pérez cumplió una sentencia en la que le imputaron tres años de cárcel. A Juan ya no lo pueden volver a juzgar por la misma causa porque en su momento ya fue resuelta y sobre las decisiones del juzgador la resolución tiene efectos de cosa juzgada no hay retroceso, ya tuvo su momento.

5). Executio

Poder legal que posee un juez o tribunal de ejecutar la resolución judicial con el auxilio de la fuerza pública⁹ (la Policía Nacional)

Observación

Es importante tomar en cuenta que existe un elemento implícito entre los límites de la jurisdicción y es el poder de la documentación ya que en el se deja constancia escrita de todo lo actuado, su destinatario o titular es la Secretaría del juzgado (es la persona que se encarga de recibir las demandas y dar constancia de haber llegado a esa autoridad determinado caso), y es vital advertirle que sin la presencia de ésta no puede constituirse válidamente el órgano¹⁰

⁹ Introducción al Proceso. Iván Escobar Fornos. Pág. 168-169

¹⁰ Ibidem artos. 93-96 y 179; 114-117 Pr.

Ejercicio:

Leo los artículos 93-96, 179, 114-117 del Código de Procedimiento Civil y reflexione sobre el ejemplo anterior.

3. La Competencia

Doctrinalmente algunos juristas han definido este presupuesto procesal de diferentes formas. Veamos algunas de sus definiciones a continuación:

Para Chiovenda: La competencia es el conjunto de causas en que, con arreglo a la ley, puede ejercer su jurisdicción un juez, y la facultad de ejercerla dentro de los límites en que le está atribuida.

Para Carnelutti: La competencia es la extensión de poder que pertenece o compete a cada oficio, o cada componente del oficio en comparación con los demás¹¹.

Nuestro Derecho nicaragüense al respecto ha definido a la competencia como la facultad de conocer un negocio determinado¹². Se puede señalar claramente que la competencia es un poder en manos del ejercicio de la autoridad (jueces) el que se transforma en competencia.

Conforme con nuestra realidad podemos expresar que la competencia está íntimamente ligada a la jurisdicción, tal como lo podemos apreciar es de carácter territorial en toda la República y que divide este poder en cada una de las circunscripciones (cada juzgado que se encuentra situado en los diferentes departamentos del país) de las que está compuesta la nación.

De lo anterior podemos decir que:

Se establece al menos un juzgado local en cada municipio del territorio nacional, con sede en la cabecera del mismo. Los juzgados locales se clasifican, según la materia en:

- ✓ Juzgados únicos
- ✓ Juzgados civiles
- ✓ Juzgados penales
- ✓ Juzgados de familia
- ✓ Juzgados del trabajo

Los dos últimos juzgados solamente tienen sede en la capital; puede ser que en algunos lugares no existan juzgados civiles y penales, tendrá entonces el juzgado único local que resolver sobre materia penal y civil en conjunto. Con relación a los Juzgados de Distrito, estos tendrán sede en cada departamento, contemplando de igual forma la materia que se determina para los locales. Se establece un Tribunal de Apelaciones para cada

¹¹ Apuntes de Procedimiento Civil. Roberto Ortiz Urbina. Tomo I. Pág 24

¹² Arto 2 Pr.

circunscripción Judicial del país, el que conocerá solamente recursos de los asuntos civiles, laborales y penales. Cada una de estas autoridades, siendo órganos jurisdiccionales del Poder judicial, tienen como base superior a la Corte Suprema de Justicia de Nicaragua¹³.

Todos los jueces y tribunales tienen jurisdicción para administrar justicia; pero no todos tienen la misma competencia, pues se le señalan límites en consideración al territorio, la cuantía y la materia.

Es relevante señalar que Ud. no debe preocuparse por el funcionamiento de estos órganos jurisdiccionales ya que este tema lo estudiará más adelante con profundidad.

Por ejemplo: Un juzgado penal tiene jurisdicción, pero no tiene competencia para fallar sobre un asunto laboral. De esto deriva que puede existir jueces con jurisdicción, pero sin competencia; sin embargo, no es posible que un juez tenga competencia pero no-jurisdicción.

De esto podemos resumir que:

La jurisdicción es el poder del juez y la competencia es la medida de ese poder.

A continuación determinaremos las distintas clases de competencia que existen en nuestro sistema; al mismo tiempo analicemos los criterios y cuestiones que definen una competencia:

a. Criterio para determinar la competencia

1). Competencia por razón de la materia: Basada en un asunto directo a tratar de los diferentes ámbitos del derecho.

Por razón de la materia la competencia se divide en:

- ✓ Penal
- ✓ Civil
- ✓ Laboral, entre otras.

2). Competencia por razón de la cuantía

La cuantía determina la competencia de los jueces, es decir de la menor cuantía conocen los jueces locales, y de la mayor cuantía los jueces de Distrito.

3). Competencia por razón del grado o jerarquía

Nuestra legislación judicial comprende los juzgados de primera instancia, tribunales de apelación y un tribunal de casación; cada uno de ellos ejerce su propia competencia.

¹³ Título II. Ley Orgánica del Poder Judicial de Nicaragua, No. 260.

Ejercicio:

Leo el artículo 22 de la ley de Orgánica del Poder Judicial y reflexione sobre la importancia de la competencia enmarcada en la ley.

b. Cuestiones y conflictos de competencia

Como ya habíamos expuesto anteriormente, la competencia es un poder en manos del ejercicio de la autoridad que posteriormente es transformada por medio de la jurisdicción en competencia. En otras palabras este presupuesto o requisito procesal le permite al juez conocer de un asunto; si existen dos jueces a cuyo conocimiento se quiere someter el asunto, esta disputa se considera **cuestión de competencia**.

Las partes son llamadas a interponer este medio de defensa procesal en caso de conflictos de competencia, jamás de oficio (por gestión directa del juez sin pedimento alguno de las partes) los jueces o autoridades que conozcan de la causa.

La excepción por incompetencia de jurisdicción, conviene decir que puede darse de dos formas:

- 1) Cuando se considere competente a un juez o tribunal se le pedirá a éste que le dirija oficio al que se estime incompetente que se retire de conocer del asunto y remita la causa a su autoridad misma; denominándose Inhibitoria.
- 2) Cuando se considere incompetente a un juez o tribunal; las partes propondrán a esta autoridad que separe del conocimiento de la causa y la remita al competente, siempre y cuando la incompetencia sea por razón de la materia, cuantía, y jerarquía, previniendo a las partes que utilicen su derecho a quien corresponda.

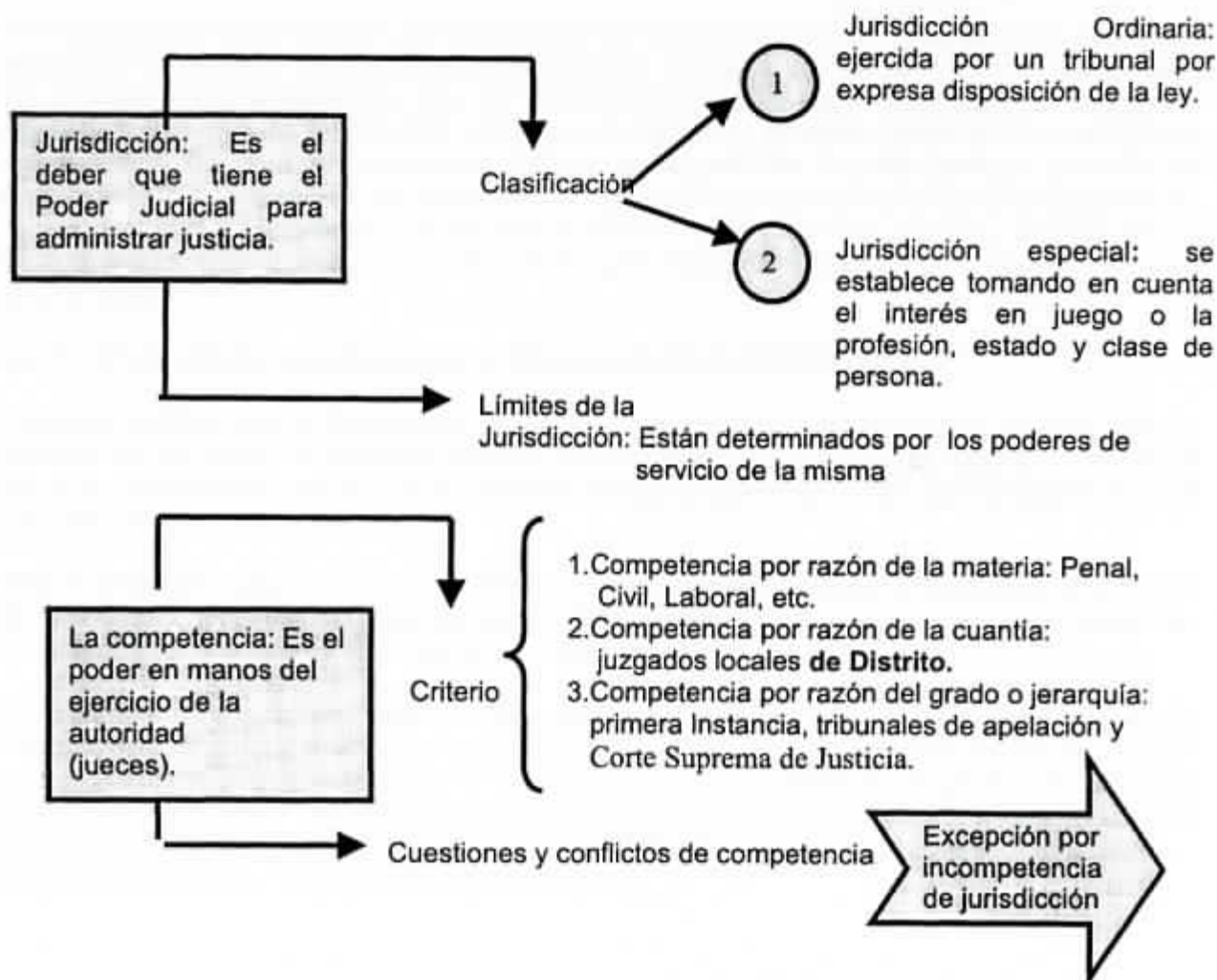
Al profundizar en la materia atendamos el siguiente gráfico en el que se destacará la relevancia de dicho presupuesto:

¿Cómo se resuelven las cuestiones de competencia?



Excepción de incompetencia de jurisdicción: Defensa procesal. Se interpone en un proceso por solucionar las cuestiones de competencia, promovida por las partes. Es utilizada de dos maneras: Inhibitoria: se intenta ante el juez que se considere competente pidiéndole al juez incompetente que se retire de conocer el asunto. Declinatoria: se propone ante el juez que se considere incompetente pidiéndole se separe de la causa y remita el asunto al competente.

Concluimos que:



Actividad de Autoaprendizaje No. 2

1. Contesto: ¿qué es Jurisdicción? y enumero los tipos de jurisdicción.
2. ¿A qué llamo límites de jurisdicción y menciono cuáles son?
3. ¿Cuál es el criterio de aplicación de la competencia en nuestro sistema?
4. ¿Cómo se resuelven las cuestiones de competencia, determine las dos forma de incompetencia de jurisdicción existente?
5. Retroalimentación mis respuestas en la pag. 183-184.

C. EL PROCESO

El estudio de este último tema nos lleva a pensar en la importancia de jurisdicción y competencia, ambos son requisitos de validez del proceso, ninguno está desconectado del otro, a tal punto que no puede existir jurisdicción sin competencia.

1. Concepto de Proceso

El término Proceso lo utilizamos cotidianamente en nuestro lenguaje, lo usamos como "Pasos o fases a seguir", "acciones que tienen una secuencia para alcanzar algo", "serie de actividades que conducen a un fin". Efectivamente en las Ciencias Jurídicas este término tiene una acepción similar: El Proceso es un conjunto de actos coordinados que se efectúan ante las respectivas autoridades a fin de aplicar correctamente la ley a cada caso sometido al conocimiento de ellos.

El Proceso es el medio a través del cual, siguiendo los pasos o mecanismos jurídicos que la ley establece, se resuelve alguna situación o conflicto mediante una decisión judicial. La función del proceso está determinada por los mecanismos legales que garantizan la más pura objetividad y aportación de pruebas con base en alegatos y pruebas presentadas; resolviendo dichos conflictos ante un organismo judicial encargado de impartir justicia; evitando la parcialidad (tener interés en la resolución), lo que quiere decir que el juez se encargará de realizar su papel sin interés alguno, es decir imparcializar su dictamen. Por ello, diremos que el Proceso no es simplemente un conjunto de actuaciones que se llevan a cabo en el transcurso de un proceso.

Doctrinalmente se ha conceptualizado al Proceso desde diversas ópticas:

Carnelutti expone que el Proceso es un conjunto de todos los actos que se realizan para la solución de un litigio. Al respecto expone también que todo proceso es llevado como tal a través de un procedimiento que es la combinación de los diferentes actos que se deben realizar para solucionar un conflicto.

Modernamente se usa el concepto de Proceso, abandonando el término juicio, pues el primero es más amplio, en cambio el segundo supone una controversia y no comprende la ejecución de la sentencia. El proceso es el género y el juicio la especie.

Al referirnos al Proceso es necesario distinguirlo del procedimiento. Si bien es cierto cuando hablamos de Proceso debemos pensar que, para que éste se lleve a efecto es necesario que exista una contraposición de partes o intereses, que existan debates, oposición, es decir un conflicto. Si nos referimos al Procedimiento cabe expresar que este es el factor que conduce a las etapas de un proceso para llegar a un fin; puede decirse que es el medio necesario que logra la consecución de un fin, que sería el Proceso.

A continuación observe el siguiente cuadro y analice sus diferencias

| PROCEDIMIENTO | PROCESO |
|---|--|
| Señala las etapas de un proceso | Existe un procedimiento |
| Medio dirigido a la consecución del proceso | Se dirige a la resolución de un conflicto por medio del procedimiento. |
| No existe el debate | Existe un debate, una lucha de intereses |
| No todo procedimiento es un proceso | Todo proceso necesita de un procedimiento |

2. Partes Principales del Proceso

En este momento entenderá más a fondo la importancia que recobra el proceso al conocer cada una de las partes principales que contiene un proceso:

a. Demanda

Acto procesal de iniciación de un proceso por medio del cual la parte actora establece su pedimento (a esto le llamamos pretensión). Dicho de otro modo es el derecho ejercido por el ofendido, de manera escrita, ante el juez o tribunal para que por sentencia resuelva sobre su pedido.

Para comprender mejor a la demanda la entenderemos como un presupuesto de validez de un proceso, es decir un requisito necesario para comenzar un litigio (pleito).

Una demanda deber de interponerse de forma escrita y en este documento de petición señala los siguientes puntos:

- 1). Autoridad ante quien se remite
- 2). Nombre del actor (generales de ley)
- 3). Nombre del demandado (generales de ley)
- 4). El objeto de su pedimento
- 5). La causa o razón del porqué se pide.
- 6). La vía procesal elegida
- 7). Lugar para notificaciones (es decir el lugar a donde se nos informará sobre el asunto en conflicto y las etapas por las cuales va el proceso.
- 8). fecha y firma

Observe: Este pedimento puede consistir en un dar, pagar, hacer o dejar de hacer alguna cosa.

A continuación expondremos el siguiente **ejemplo**, ponga mucha atención al caso presentado y relacione cada uno de los pasos que le hemos citado anteriormente, esto le permitirá reconocer cada uno de los elementos de la demanda sin ningún problema.

Juzgado Primero del Crimen de la Ciudad de Managua

YO _____, comerciante, casado y de este domicilio; (GENERALES O CALIDADES DE LEY) ante Ud. _____ :

Relación de los hechos.

Resulta que _____ el Sr. _____ (GENERALES O CALIDADES DEL DEMANDADO) el día tal _____ vino a mí y me ofreció comprar mi carro, (DESCRIPCION DEL OBJETO DETALLADA) se hace un recuento de los hechos como sucedieron. En este momento se menciona cual el motivo por el cual se dirige a esta instancia, en este instante expresamos lo referido al OBJETO en cuestión.

Relación de derecho

Aquí mismo se formula la CAUSA DE SU PEDIMENTO: es por esto que Sr. Juez basado en derecho PIDO COMO EN EFECTO LO HAGO LO SIGUIENTE: _____

Basado en el Arto. _____ del Código _____

Señalo lugar para oír notificaciones la Oficina del Dr. _____ (LUGAR DE NOTIFICACIONES) Que sita del _____

Managua (LUGAR Y FECHA) _____ del año _____

Nota: Tenga muy en cuenta que si falta algunos de los elementos anteriormente expuesto, el juez puede abstenerse de conocer y no le dé curso a la demanda ya que estos requisitos son la forma por la cual la ley exige su presentación ante un posible proceso.

b. Emplazamiento

Es el llamado que la autoridad realiza al demandado, para que este acuda a contestar formalmente la demanda interpuesta por la parte actora. En caso de que este no contestare se le considera legalmente rebelde y se tiene como fictamente negada la demanda (el demandado al no contestar por escrito se considera rebelde y automáticamente la autoridad contempla que niega todo lo que argumente la parte). Cuando decimos que se tiene negada fictamente, nos referimos que no hace falta que el demandado se niegue de los hechos a través de la contestación, simplemente basta con que no responda ante las acciones del actor.

c. Contestación

Como su nombre lo indica es la respuesta que realiza el demandado o contraparte (se llama así por ser contrario al argumento que interpone el actor), en donde niega uno a uno los puntos expuestos por la parte, quien no prueba de forma alguna sus negaciones, simplemente basta negarla con fundamentos de ley.

d. Estación probatoria o etapa de pruebas

Es la etapa en donde se ventilan cada uno de los elementos que pueden ser usados como pruebas para demostrar la comisión del delito, mismos que la parte actora interpondrá durante la estación o término que la ley determine. Estos podrán consistir en: documentos (llamada prueba documental) exámenes de peritos (llamada prueba pericial: profesionales especializados de evaluar dichas circunstancias), testigos (llamada prueba testifical) reconocimiento del hecho por parte del demandado (llamado prueba por confesión) inspección ocular (la realiza el juez para valorar el acto), etc.

e. Sentencia

Es la etapa final del desarrollo de un conflicto, en donde el judicial resuelve conforme a las leyes, alegatos y pruebas presentados a fin de que este dictamen resuelva no sólo el conflicto, sino que tenga fuerza ejecutoria; es decir tenga fiel cumplimiento, ya que la resolución es constituida como ley y por tanto debe ejecutarse automáticamente una vez dictada por el juez.

La sentencia es la resolución o la decisión del juez sobre lo que ha sido sometido a su conocimiento. Dicho de otra manera, es el dictamen procesado por la autoridad en donde intervienen elementos de derecho para la resolución de un conflicto legal entre partes ante el juez.

A través de los hechos presentados en un caso concreto le permite al juzgador concluir sobre la base de los datos ofrecidos y resolver conforme a derecho. La sentencia es una conclusión analítica, que una vez localizada la norma le permite al juez adecuarla y resolver.

Las sentencias producen efectos, es decir tienen como resultado el estado de un individuo frente a la aplicación de la norma.

3. Elementos Constitutivos del Proceso

A continuación conocerá al detalle los elementos específicos que constituyen al Proceso, partiendo de su generalidad hasta su particularidad.

a. La instancia

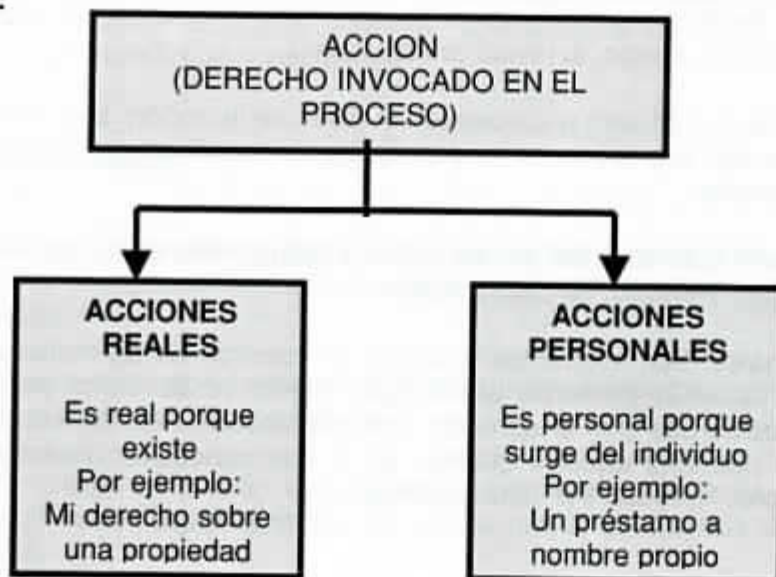
La instancia son grados de jerarquía por los cuales la administración del Poder judicial delega competencia a diferentes órganos a fin de resolver controversias legales. Por ejemplo: Juzgado Local, Juzgado de Distrito, Tribunal de Apelaciones, Corte Suprema de Justicia.

b. La acción

La acción es un derecho de carácter privado, un derecho invocado en el proceso en vista de haber sido violado. La acción es el medio legal de pedir en juicio lo que se nos debe¹⁴

La acción es el derecho de perseguir en juicio lo que nos ha sido quitado o violentado y lo que nos pertenece¹⁵. Nuestro sistema clasifica las acciones en reales y personales. Son reales cuando se refieren a los bienes en general y son personales cuando se refieren a la persona que los posee.

Por ejemplo:



En conclusión: La acción pone en movimiento la actividad jurisdiccional del estado. El actor somete su pretensión a la decisión de los tribunales de justicia, en otras palabras, la acción es el vehículo transmisor del cumplimiento de una prestación u obligación.

c. La excepción

Excepción es la exclusión de la acción o la contradicción por medio de la cual el demandado procura extinguir o diferir la actuación del actor¹⁶.

Si bien sabemos que la acción es el ataque del actor al demandado, entonces cabe decir que la excepción es la defensa del demandado ante el ataque del actor que surge en un proceso dado.

En otras palabras, la excepción es una medida de defensa otorgada al demandado, se constituye sobre las bases fundamentales del principio de igualdad que debe existir en un

¹⁴ Arto. 813 Pr.

¹⁵ Introducción al Proceso. Iván Escobar Fornos. Pág. 183.

¹⁶ Ibidem pág. 202

proceso, es decir que no solamente con el hecho de que una persona se encuentre demandando a otra, por un supuesto hecho, no significa que el sujeto demandado no pueda hacer uso de su defensa, ya que, basado en el principio de igualdad; todos somos iguales ante la ley, por esto mismo es que el Derecho crea mecanismos de solución de los conflictos; y mientras no se pruebe lo contrario es inocente de toda culpa.

Nuestro ordenamiento jurídico clasifica a las excepciones en:

- 1) **Perentorias:** Son aquellas excepciones que extinguen la acción. En general comprenden los modos de extinguir las obligaciones. **Por ejemplo:** el pago, la cosa juzgada (quiere decir que una causa no puede volver a ventilarse si ya hubo de por medio una sentencia), el dolo, el miedo grave, etc.
- 2) **Dilatorias:** Son las que difieren o suspenden el curso de la acción, son defensas previas que tiende a corregir el proceso, como **por ejemplo:** impedir un proceso porque el juez carezca de jurisdicción.
- 3) **Mixtas o anómalas:** Llamadas así porque pueden interponerse como perentorias o como dilatorias como **por ejemplo:** La cosa juzgada.
- 4) **Reales y personales:** Son inherentes al objeto en cuestión de tal manera que pueden oponerse todas aquellas personas que tengan interés en él, como **por ejemplo:** La compensación celebrada por el acreedor con los deudores solidarios. La excepción personal puede oponerla aquel a quienes se le han concedido derechos por la ley, como **por ejemplo:** Herederos a título universal.

d. La notificación

Es un acto de comunicación a través del cual se pone en conocimiento una resolución judicial.
Es un acto de hacer saber a la persona algún decreto o providencia judicial.

Las notificaciones pueden ser:

1). Personal

Realizada directamente a la persona que debe ser notificada, el secretario del juez o en su caso el oficial notificador deberá acudir al despacho, trabajo o donde ordinariamente se encontrará el que debe ser notificado y leer íntegramente la resolución y entregar copia de ella.

2). Por cédula

Este tipo de notificación se realizará cuando no conste el domicilio de las personas o por ignorarse su paradero, el juez fijará en la tabla de avisos del juzgado o tribunal dicha notificación; también ésta se efectuará cuando a quienes se deba notificar sean más de seis.

3). Por el transcurso de las veinticuatro horas

Conviene advertir que es una notificación excepcional, ya que a través de ella queda notificada dicha resolución en el transcurso de las veinticuatro horas después de citada.

4). Tácita

cuando no se hubiese verificado notificación se tendrá por verificada una resolución, desde que la parte haga cualquier acto que suponga conocimiento de dicha resolución, sin haber reclamado la falta o nulidad de la notificación.

e. Los plazos

El lugar y el tiempo tienen mucha importancia en los actos procesales, esto quiere decir que deben hacerse en el lugar señalado, dentro de la jurisdicción territorial del juez o tribunal y en el tiempo establecido.

Plazo es el espacio de tiempo dentro del cual se pueden ejercer los actos procesales como **por ejemplo**: el plazo de la estación probatoria.

Los términos o plazos no podrán suspenderse, ni abrirse después de cumplidos, por vía de restitución o motivo como **por ejemplo**: La fuerza mayor que impida usarlos o suspenderlos durante su curso.

Los plazos comenzarán a correr desde el día siguiente del emplazamiento o notificación y se contarán a partir del día en que se reciben hasta el día del vencimiento.

Todas las actuaciones judiciales deben de practicarse todos los días y en horas hábiles. Son días hábiles todos los días menos los domingos y los de vacaciones de los tribunales. Son horas hábiles las que median entre las seis de la mañana hasta la siete de la tarde.

Sin embargo al respecto de esto, los jueces y tribunales podrán habilitar los días inhábiles en los casos señalados por la ley¹⁷.

f. Los autos

Son el vehículo transmisor de la autoridad con relación a las partes con cada una de las etapas de un proceso legal. Se les llaman también autos de mero trámite por indicar el trámite a seguir en el proceso.

¹⁷ Ley de organización del Poder Judicial arto. 89.

g. Los proveídos

Son dictados para arreglar o dirigir la substanciación de un proceso. Es decir la autoridad competente en este caso determina no sólo el trámite a seguir, sino que tiene la capacidad de hacer un rechazo legal siempre y cuando no reúna los requisitos necesarios para la consecución del proceso.

h. Sentencia interlocutoria

Se les llama también Sentencias simplemente interlocutorias por ser de naturaleza decisiva, es decir deciden solamente un artículo o incidente del pleito sin tocar el fondo del debate, es decir sólo tocan la forma. Se les llama así por dictarse en medio del proceso.

Por ejemplo: La interposición de una excepción dilatoria, que tiene como fin dilatar el proceso.

i. Sentencia con fuerza de definitiva

Las sentencias con fuerza de definitiva son las que imposibilitan la continuación del juicio. Son aquellas que, resolviendo sobre una excepción, extinguen el proceso.

Por ejemplo: En una cosa juzgada el juez manda a cerrar el proceso por ser improcedente, ya que la causa fue resuelta y no tiene cabida, entonces automáticamente se resuelve.

j. Sentencia definitiva

Es la que dicta la autoridad una vez que ha terminado el proceso pronunciándose sobre las peticiones de las partes. Las sentencias interlocutorias se dictan durante el desarrollo de un proceso, en cambio la definitiva se dicta hasta el final y es apelable ante el Tribunal de Apelaciones.

k. Sentencia firme o ejecutoriada

Esta pone fin al conflicto, al proceso no siendo susceptible de apelación porque ya no es impugnabile, porque no se apeló, porque ya no es apelable, porque se venció el tiempo para apelar, o porque el Tribunal Superior se pronunció dejándola firme.

Por ejemplo: Las sentencias dictadas por la Corte Suprema de Justicia.

I. Los Recursos

Tal como su nombre indica son recursos, es decir vías que el derecho ofrece para ser interpuestos ante las resoluciones judiciales dictadas, en las cuales existe error o la parte se considera agraviada por tal resolución.

m. Apelación

Es un recurso usado para que un tribunal superior examine o analice la resolución dictada por la primera instancia, pudiendo éste revocar, reformar o confirmar dicha resolución. La parte agraviada puede apelar o también todas aquellas personas que posean interés actual por el dictamen. Toda apelación deberá contener los mismos requisitos de una demanda.

n. Casación

Llamado así por tener la finalidad de corregir las faltas legales cometidas en dichas resoluciones por las autoridades para mantener la integridad de la ley, por esto se ha instituido como un recurso en interés de la ley.

Por ejemplo: La Corte Suprema de Justicia resolverá sobre una sentencia dictada por un Tribunal de Apelaciones.

o. La cosa juzgada.

Es la autoridad y fuerza que la ley le atribuye a la sentencia firme o ejecutoriada. Es un medio probatorio que tiene un efecto fundamental en la resolución judicial. Puede ser utilizada de dos formas:

- 1). Como acción da derecho a ejecutar y hacer cumplir una resolución,
- 2). Como excepción impide que se vuelva a reabrir el proceso, es decir cierra la oportunidad a un nuevo conflicto o litigio.

Por ejemplo:

- Como acción: Juan Pérez exige que Bonifacio Cruz le entregue la casa de su propiedad mandada a ejecutar por ser mandato resolutorio del juez.
- Como excepción: Bonifacio Cruz entrego la casa a Juan Pérez, a través de la resolución dictada por el juez, dicha resolución fue ejecutada, por esto Juan Pérez no puede volver a reabrir dicho proceso porque ya se resolvió en su tiempo y forma.

La cosa juzgada posee tres aspectos a los cuales el derecho llama Triple identidad, a continuación veremos cada uno de ellos:

1) Identidad de sujeto

La identidad de sujeto se determina como la misma identidad de las partes en litigio y no la intervención de otras personas como parte de un mismo proceso.

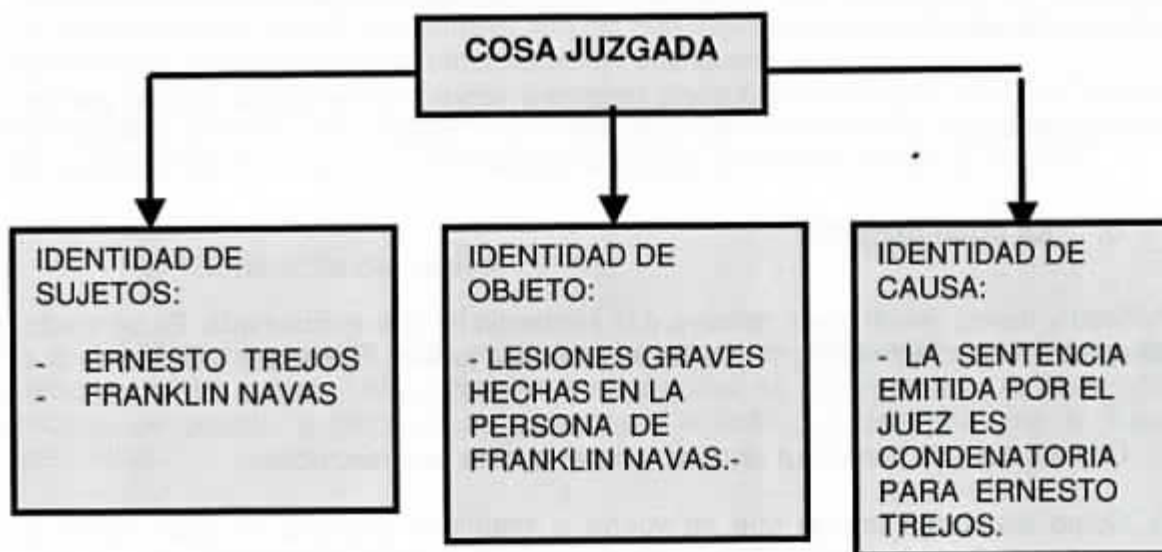
2). Identidad de objeto

Se refiere a un mismo objeto de un litigio.

3). Identidad de causa

La identidad de causa se da cuando existe un idéntico fundamento, es decir cuando la causa de pedir y el hecho legal en el cual se basan, es el mismo.

Obsérvese que en este momento entran en juego los tres elementos antes enunciados, a través del siguiente esquema:



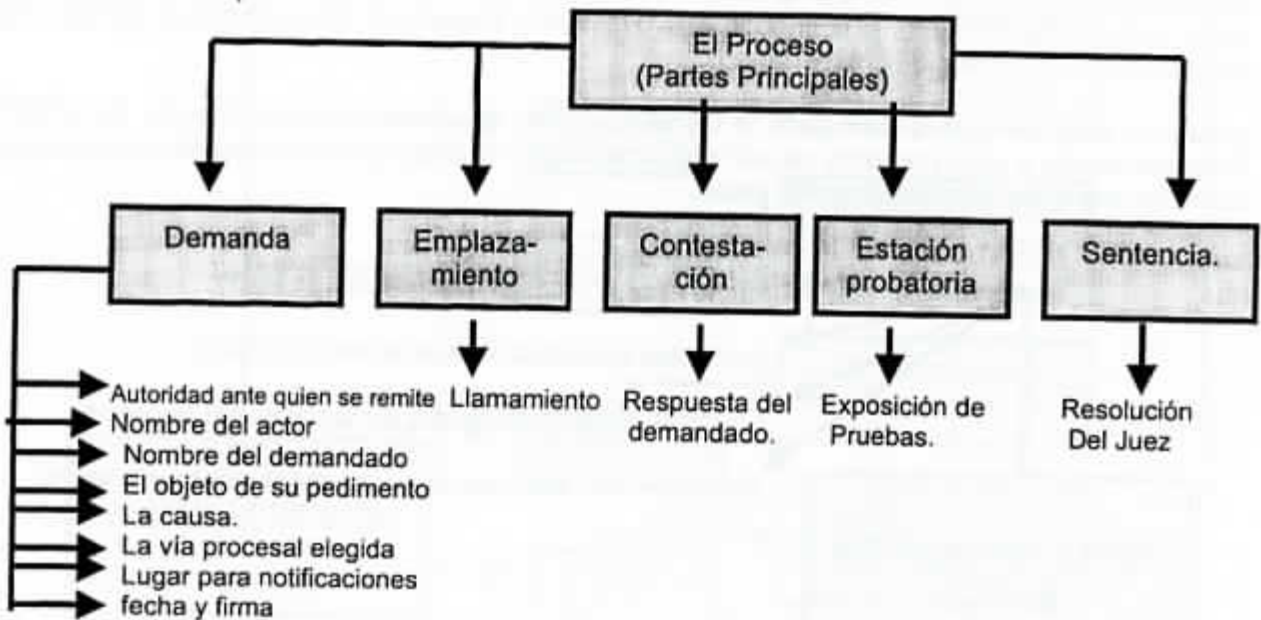
De lo anterior podemos concluir que la identidad de sujetos se refiere cuando en este aspecto intervienen dos o más sujetos en un proceso o litigio, es decir hay un actor y un demandado.

En la identidad de objeto se puede apreciar que dicha identidad está relacionada al aspecto por el cual se disputa dicho litigio, observe que este es el momento en donde se determina el hecho a través de elementos probatorios tal como el cuerpo del delito que tiene como fin descubrir la evidencia de la supuesta agresión causada a la persona de Navas.

¿Cómo puedo probar el hecho cometido por Ernesto Trejos? Fijese bien y analice la posición del agredido, lo más ideal es pensar que al ser golpeado y probar que fue así, tendría que hacerlo basándose en el daño corporal que la persona tiene como golpes y heridas que son determinados por el médico forense que hace un examen y comprueba dicha situación.

La identidad de causa se refiere al documento emitido por el juez que ejecutó dicho litigio, es decir en este caso el juez resolvió condenarlo, por lo cual el demandado fue mandado a prisión, pena que cumplió y por ende no tiene los efectos de ser vuelto a demandar porque, como ya se dijo anteriormente, hablamos de un mismo sujeto, un mismo objeto y una misma causa que no tiene ningún efecto es decir no se puede volver a castigar lo que ya fue en un tiempo dado, pese a que vuelva a cometer un delito parecido en la misma persona, entonces se le juzgará por el nuevo delito no por el anterior.

En conclusión observe el siguiente esquema:



4. La Organización de los Tribunales de Justicia

Recordemos que este aspecto es el último a estudiar para cerrar formalmente el tema sobre el proceso y este módulo, pero me gustaría expresarles que la organización de los tribunales de justicia en Nicaragua, son órganos administradores de justicia y lo son por ser un servicio de carácter público, esencial del Estado mismo a quien se le atribuye dicha función.

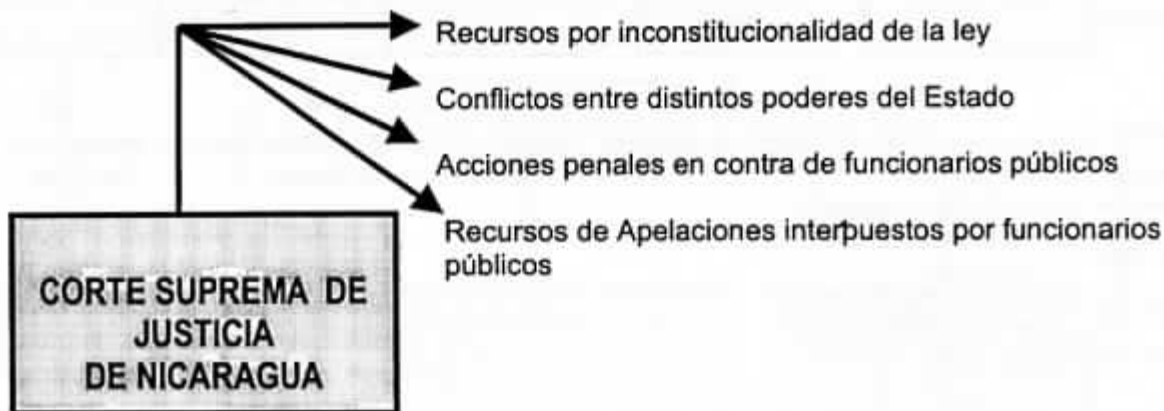
Nuestro sistema nicaragüense parte de la Supranorma que es la Constitución de la República de Nicaragua para dividir al Estado en cuatro poderes (Poder Legislativo, Poder Ejecutivo, Electoral y Poder Judicial), de los cuales se le encarga al Poder Judicial la jurisdicción y competencia para resolver conflictos que acaecen en el ámbito social y que son elevados al conocimiento del juzgador quien dará a cada cual lo que se le merece.

¿Quiénes ejercen el Poder Judicial? En primer lugar:

a. La Corte Suprema de Justicia de Nicaragua

Es el Tribunal Supremo del Poder Judicial y ejercerá su jurisdicción en todo el territorio nacional, ésta tiene su sede en Managua. La Corte Suprema de Justicia está integrada por doce magistrados electos por la Asamblea Nacional la que está constituida por cuatro salas, es decir existe una sala que se encarga de lo civil, de lo penal, de lo constitucional y de lo contencioso administrativo. También actúa en Corte Plena, se refiere a la reunión completa de los magistrados para una sesión; esta se reúne ordinariamente la primera y tercera semana de cada mes y extraordinariamente cuando la convoca el/la Presidente de la Corte o lo solicita, por escrito, un tercio de sus miembros.

¿Cuál es el papel que desempeña la Corte Suprema de Justicia en materia de derecho? Para responder a esta pregunta visualice a continuación la importancia del siguiente esquema: Entre los aspectos más importantes están:



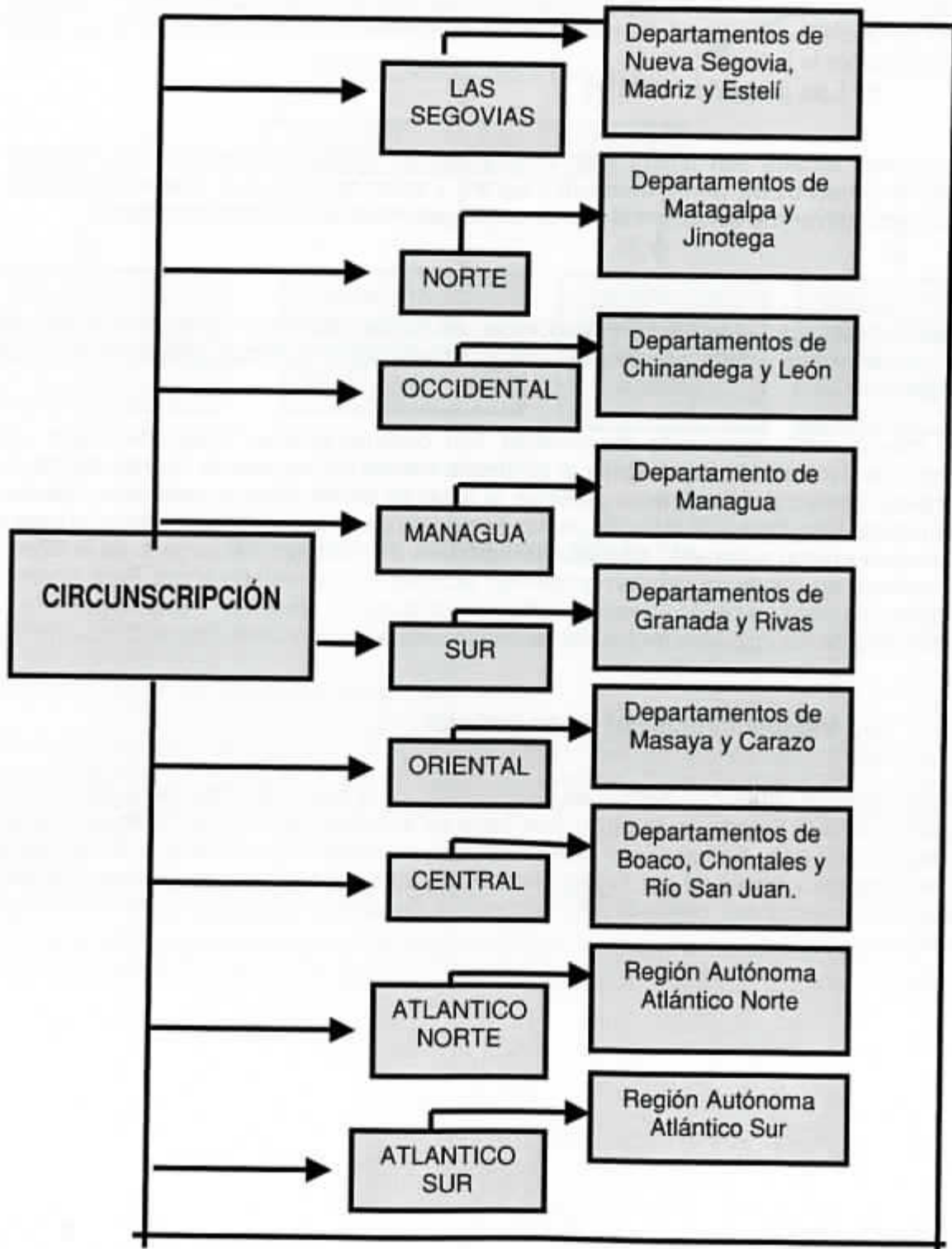
El papel que desempeña la Corte Suprema de Justicia se refiere a la organización de justicia dentro del país a fin de que todos sus órganos estén subordinados y regulados por amplio poder, así mismo, es importante destacar que en el estado se establece autonomía e independencia a los diferentes poderes y, en consecuencia, al Poder Judicial, a fin de que la actividad jurisdiccional de sus representantes, es decir de los magistrados y jueces marche acorde con la Constitución de la República y sobre todo a Derecho, evitando toda clase de presión por los otros Poderes, partidos políticos o grupos de presión existentes en el Estado.

b. Tribunales de apelaciones

Los tribunales de apelaciones son competentes de conocer en segunda instancia de los recursos en contra de los juzgados de Distrito (primera instancia) para dar resolución a los conflictos dictados por las autoridades de primera instancia.

El Tribunal de Apelaciones está integrado por un número no menor de cinco magistrados y dividido al menos en dos salas: una sala penal y una sala civil. Con relación al conocimiento y

competencia de estos tribunales estarán acordes a una circunscripción la cual le dará atribución a los diferentes tribunales establecidos en todo el territorio nacional en esta materia. Observe las circunscripciones en que esta organizado el tribunal de apelaciones para ejercer su función y responder a las demandas sociales.



c. Los juzgados de distrito

Los juzgados de Distrito son autoridades encargadas de conocer y resolver en primera instancia de los procesos de orden civil, penal, mercantil y agrario. Así como conocer y resolver los recursos de apelación de los juzgados locales. Se establece al menos un juzgado de Distrito de lo civil y de lo penal en cada departamento con sede en la cabecera departamental determinada por la ley.

d. Los juzgados locales

Los juzgados locales son autoridades encargadas de conocer y resolver los procesos en materia de Derecho civil, penal, mercantil y agrario y todos aquellos que no sean específicos de otro juzgado mayor. Se establece al menos un juzgado local civil y uno de lo penal.

Nota:

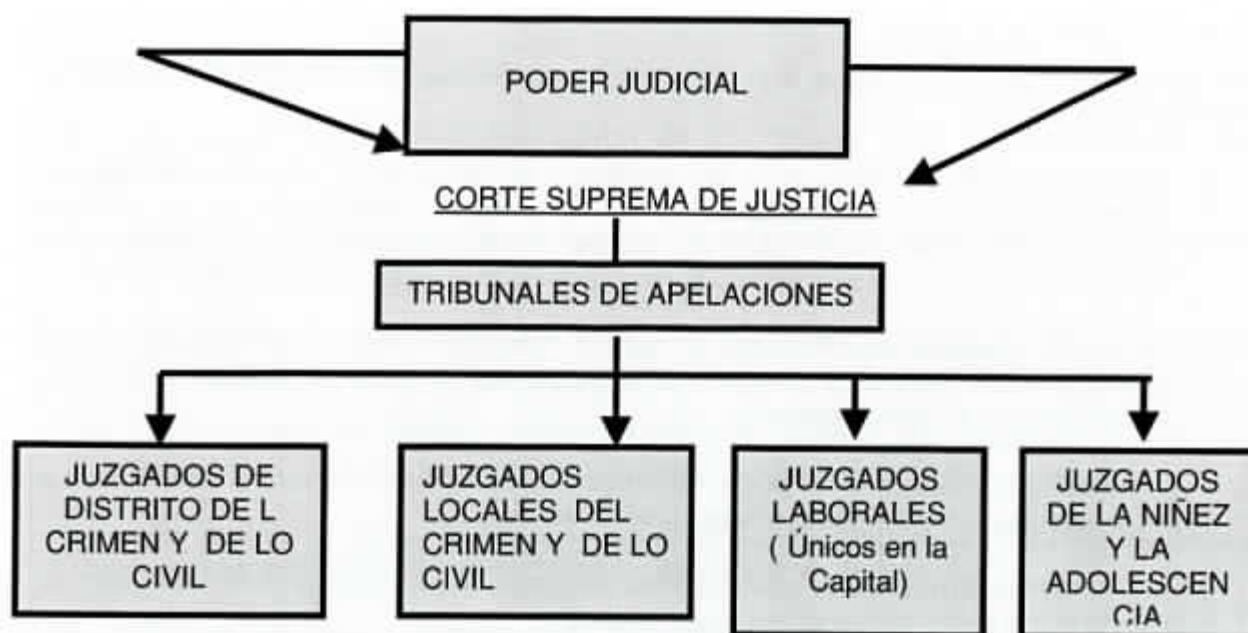
Existen municipios en el territorio nicaragüense en donde solamente existe un Juzgado Único Local con funciones y características de ventilar situaciones o conflictos propios de un juzgado de Distrito.

Cada tribunal está organizado de acuerdo con circunscripciones antes detalladas en el recuadro, es decir si Ud. desea apelar la sentencia emitida por un juez de Distrito, dentro de su municipio o comarca, deberá tener presente el lugar en donde tiene la sede dicho tribunal. El Poder judicial determinará la creación de los juzgados que crea conveniente, tal es el caso que en Managua existen solamente los juzgados laborales o del trabajo y el juzgado de la niñez y la adolescencia, en donde se ventilan problemas acordes con su competencia. Para el caso de los departamentos estarán encargados de conocer y resolver respectivamente las controversias de los juzgados de Distrito de cada localidad.

e. Independencia del poder judicial

La independencia del Poder Judicial es fundamental en la buena marcha de la administración de justicia de todo Estado de Derecho, con base en el respeto de las libertades individuales y políticas de todo país. Se establece independencia y autonomía a este poder a fin de que ésta sea exteriorizada a través de sus funcionarios, es decir de los magistrados y jueces que ejercen la actividad jurisdiccional, obedeciendo fielmente al Derecho a través de la Constitución y sus demás leyes.

De lo anterior se concluye:



Actividad de autoaprendizaje No. 3

1. Establezco diferencias entre procedimiento y proceso
2. Enumero las partes principales del proceso
3. Resuelvo el problema siguiente: Si la juez del Distrito del Crimen resolvió condenar a Juan por el delito de homicidio en la persona de Pedro Méndez ¿Cree Ud. que si Juan ya cumplió su sentencia puede nuevamente juzgársele por el mismo delito? ¿A qué elemento del proceso nos referimos?. Justifique.
4. Enumero los cinco elementos de la organización de justicia.
5. Enriquezco mis aprendizajes con las respuestas que aparecen en la página 184-185.

Resumen

¿Para concluir la unidad podemos expresar que como Reglas del Derecho Nicaragüense encontramos a:

1. Conflictos de leyes: referidas a los conflictos de leyes en el espacio y el tiempo. Ambos elementos se constituyen como un elemento modificador de la realidad jurídica de las personas. Al hablar de espacio se debe tener en cuenta el territorio de aplicación de la ley, y como tiempo al momento en que este se lleva a cabo.
2. La teoría General del Proceso: Introduce fundamentalmente al estudio de los presupuestos o requisitos previos a la resolución de un proceso judicial tales como: La Jurisdicción y Competencia..

La Jurisdicción basada en el poder de administración de justicia en manos del juez a fin de ejecutar la ley aplicable a cada materia del derecho.

La Competencia referida al conocimiento otorgado al juzgador a fin de que este lo ejecute por el poder conferido en la Jurisdicción.

3. El Proceso: Referido a las diversas actuaciones o procedimientos ejecutados en el desarrollo de un Juicio o Proceso. Podemos decir que en un Proceso convergen todos aquellos actos que se llevan a cabo para solucionar un pleito o litigio.

Las partes principales de un Proceso son:

- a. Demanda: Origen del proceso. Documento realizado por la parte actora con el fin de pedir a la autoridad una resolución conforme a derecho, dicho escrito contendrá los siguientes aspectos:
 - Autoridad ante quien se interpone
 - Nombre de la parte o actor
 - Nombre del demandado
 - El objeto
 - La causa
 - La vía procesal elegida
 - Señalar el lugar de notificaciones
 - La fecha y la firma de la parte.
- b. Emplazamiento: Llamamiento que hace la autoridad a la contraparte o demandado.
- c. Contestación: Respuesta que realiza la contraparte contrariando las afirmaciones del actor.
- d. Estación probatoria: Etapa en donde se ventilan elementos de pruebas para resolución de un proceso.
- e. Sentencia: Dictamen hecho por la autoridad competente para resolver la controversia.

Evaluación final de la Unidad

1. ¿A qué factores básicos obedece la jurisdicción?
2. Realizo un cuadro sinóptico acerca de los criterios para la determinación de la competencia
3. Respondo brevemente y basándome en lo estudiado en la competencia por razón de materia lo siguiente:
 - a. Si Ud. tiene un conflicto laboral en Granada, ¿Cree que debe ventilar la causa en el respectivo juzgado de Managua, por no existir juzgado de esta materia en Granada?
 - b. Los juzgados de familia ¿Están en todo el territorio nicaragüense? Justifique su respuesta. Dé ejemplos.
4. ¿Es posible que un juez posea competencia y no-jurisdicción?. Fundamente su respuesta recordando las ideas y ejemplos planteados en el texto.
5. Realizo un cuadro estableciendo diferencias y semejanzas entre procedimiento y proceso.
6. Observo detenidamente si en el siguiente ejemplo concurren todos los requisitos de una demanda: En su escrito de demanda Luis Pérez Díaz señala lo siguiente:
 - Su persona como parte, a esto le suma sus generales,
 - el objeto de su pedimento,
 - la causa,
 - Lugar para notificaciones y su firma.
 - a. Elaboro un organigrama de la organización del Poder judicial, para esto debo tomar en cuenta la importancia que tienen cada una de sus autoridades.
7. Retroalimentación el aprendizaje de la unidad, revisando el contenido del texto y las diferentes respuestas de las actividades de autoaprendizaje.

Hoja de respuestas

Evaluación diagnóstica

1. ¿Qué entiendo por Reglas del Derecho?

Al conjunto de normas que conforman el ordenamiento jurídico de una nación con relación al juicio o proceso judicial del que son parte fundamental en la resolución de casos.

2. ¿A qué se le llama Proceso?

Se le conoce como proceso al debate llevado a cabo para la resolución de conflictos entre particulares o entre particulares y el estado, mismo que opera a través de pasos a seguir a los que se llama procedimiento.

3. ¿Cuándo me encuentro frente a un Proceso?

Cuando los individuos afectados por diversas situaciones se encuentran en controversias que son resueltas por medio de la voluntad de la ley representada por las autoridades judiciales tales como los jueces.

4. ¿Cuáles son los pasos principales de actuación que debo ejercitar como parte de éste?

Entre los más importantes están la demanda, el emplazamiento, la contestación, la estación probatoria y la sentencia.

5. ¿Reconozco la palabra Juzgado?

Algunos de nosotros la identificamos como los lugares a donde acuden aquellas personas a interponer sus demandas, estos están representados por el Poder Judicial.

Los ejemplos e ideas personales debo presentarlos al tutor/a para su análisis y retroalimentación.

Actividad de autoaprendizaje No. 1

1. Defino con mis propias palabras que es el principio de retroactividad de la ley. Para definirlo tome en cuenta los siguientes elementos:

- Destrucción o restricción de un Derecho adquirido.
- Efectos de una ley anterior y una posterior.

2. Defino con mis propias palabras que es el principio de irretroactividad de la ley. Para definirlos tome en cuenta lo siguiente:

- Hechos ocurridos en el pasado
- Hechos ocurridos en el futuro

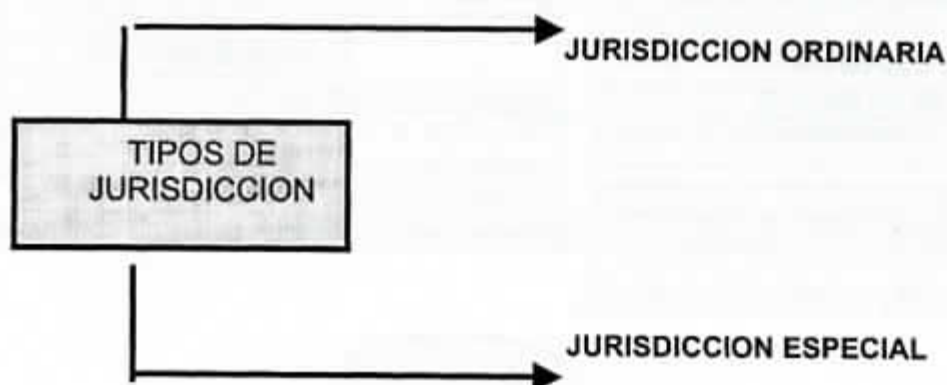
3. Cuál es el principio que adopta generalmente nuestro Derecho positivo nicaragüense

Por lo general se adopta el sistema de irretroactividad de la ley, salvo en las circunstancias citadas por el art. 38 de la Constitución y 14 del Código penal de Nicaragua, expresadas en materia penal, nunca en materia civil: Las leyes que se limiten a declarar el sentido de otras leyes, se entenderán incorporadas en éstas, pero no afectarán de ninguna manera lo que resultare de las sentencias judiciales ejecutoriadas durante este tiempo intermedio. Todo lo que se realizó con anterioridad a la aclaración de estas leyes no afectará en lo absoluto a lo que ya se hubiese dictaminado o resuelto en una sentencia.

Actividad de autoaprendizaje No. 2

1. ¿Contesto qué es Jurisdicción y enumero los tipos de jurisdicción?

Es la función del estado que se desarrolla en el proceso. Procesalmente la jurisdicción es el primero de todos los presupuestos procesales, es la primera condición para que se pueda examinar una demanda dirigida a un órgano del Estado investido de jurisdicción.



2. ¿A qué llamo límites de jurisdicción? Menciona cuáles son.

Se les llama así por ser las pautas de actuación de la jurisdicción, es decir es la facultad que la ley otorga al ejercicio del poder; tales como:

- Es el derecho de conocer determinado asunto, llamado Notio.
- Es el poder que ejerce el juez, para obligar a las partes a comparecer en juicio llamado Vocatio.
- Es el poder de la autoridad para emplear la fuerza en el cumplimiento de sus resoluciones, llamado Coertio que viene de coerción.
- Es la atribución de la que está provista el juez o tribunal de dictar sentencia definitiva con efectos de cosa juzgada, llamada Judicium.
- Manifestación legal de ejecución que posee un juez o tribunal de ejecutar un juez o tribunal con auxilio policial.

3. ¿Cuál es el criterio de aplicación de la competencia en nuestro sistema?

La competencia es la medida del poder de jurisdicción. Nuestro Derecho nicaragüense al respecto ha definido a la competencia como la facultad de conocer un negocio determinado, la competencia es un poder en manos del ejercicio de la autoridad que se transforma en competencia.

4. ¿Cómo se resuelven las cuestiones de competencia, determino las dos formas de incompetencia de jurisdicción existente?

Estas son resueltas de la siguiente manera y antes de exponerlas conviene decir que puede darse de dos formas:

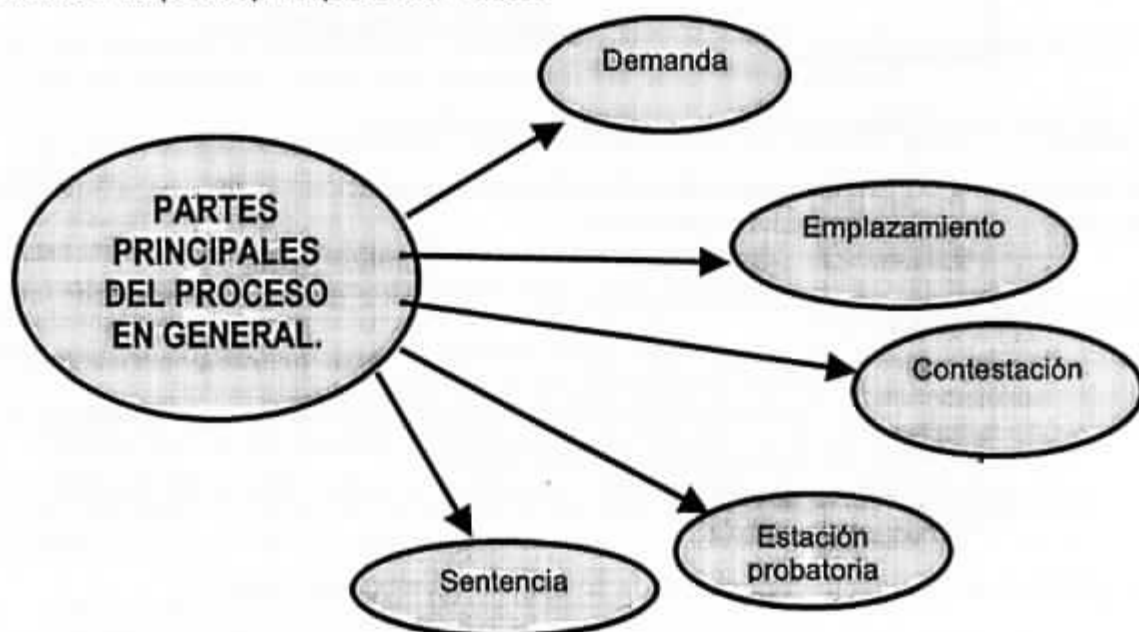
- Primero: Cuando se considere competente a un juez o tribunal se le pedirá a éste que le dirija oficio al que se estime incompetente que se retire de conocer del asunto y remita la causa a su autoridad misma; denominándose Inhibitoria.
- Segundo: Cuando se considere incompetente a un juez o tribunal; las partes propondrán a esta autoridad que separe del conocimiento de la causa y la remita al competente, siempre y cuando la incompetencia sea por razón de la materia, cuantía, y jerarquía, previniendo a las partes que utilicen su derecho a quien corresponda.

Actividad de autoaprendizaje No. 3.

1. Establezco diferencias entre procedimiento y proceso

| PROCEDIMIENTO | PROCESO |
|---|--|
| Señala las etapas de un proceso | Existe un procedimiento |
| Medio dirigido a la consecución del proceso | Se dirige a la resolución de un conflicto por medio del procedimiento. |
| No existe el debate | Existe un debate, una lucha de intereses |
| No todo procedimiento es un proceso | Todo proceso necesita de un procedimiento |

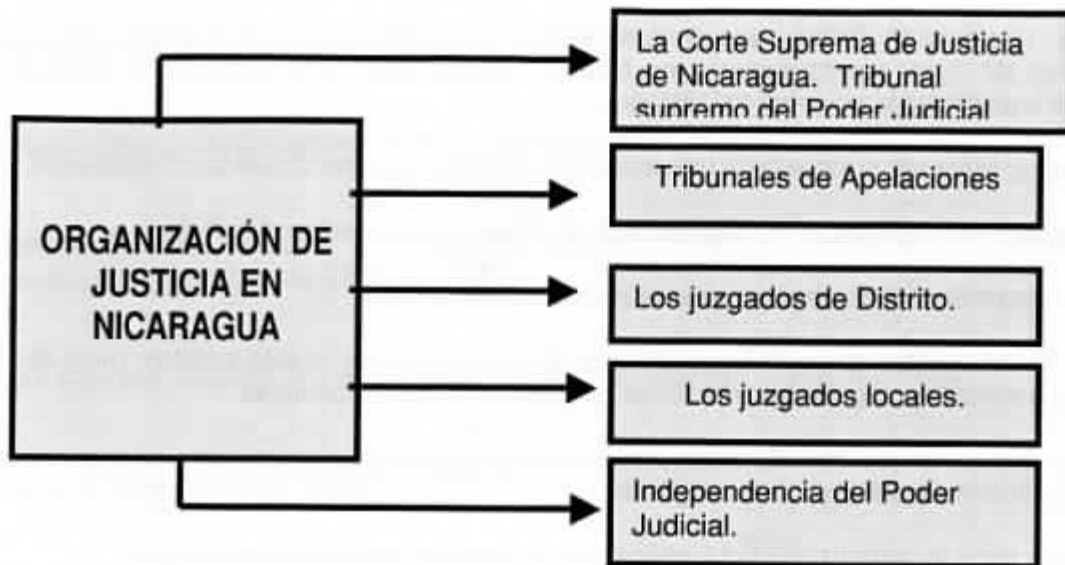
2. Enumero las partes principales del Proceso



3. Solución al problema: Si a Juan en su sentencia la juez del Distrito del Crimen resolvió con una resolución condenatoria por el delito de homicidio en la persona de Pedro Méndez, ¿cree Ud. que si Juan ya cumplió su sentencia puede nuevamente juzgársele por el mismo delito? a qué elemento del Proceso nos referimos.

No se puede volver a juzgar lo que ya fue dictado en una sentencia, ya que de esta resolución hecha por el juez surte los efectos de la cosa juzgada.

4. Enumero los cinco elementos de la organización de justicia en Nicaragua:



Glosario

Sucesión: Transmisión de derechos u obligaciones entre vivos o por causa de muerte.

Causante: Supone una relación de causalidad, dependencia entre el antecesor en el derecho y el que lo adquiere. La persona transmitente de derechos.

Herederos: Persona que por disposición legal, testamentaria sucede en todo o en parte de una herencia; es decir en los derechos y obligaciones que tenía al tiempo de morir el difunto.

Testamento: Declaración última de voluntad relativa a los bienes y otras cuestiones como: reconocimiento de hijos, nombramientos de tutores, revelaciones, confesiones, etc. Documento donde consta legalmente la voluntad del testador.

Orden coactivo: Mandato emanado de una autoridad superior para ser obedecido y ejecutado.

Actos jurídicos: Hecho productor de efectos para el derecho con relación al individuo.

Conflictos: Oposición de intereses en que las partes no ceden.

Contratos: Acuerdo entre dos o más personas sobre un objeto de interés público, productor de obligaciones, destinado a regular las relaciones jurídicas entre los particulares.

Acreeedor: El que tiene acción o derecho para pedir alguna cosa especialmente el pago de una deuda o exigir el cumplimiento de una obligación.

Deudor: Quien tiene la responsabilidad u obligación de devolver cantidades prestadas.

Derecho Positivo: Derecho vigente. Conjunto de leyes imperantes dentro de una nación o estado.

Proceso: Litigio sometido a conocimiento del juez.

Procedimiento: Conjunto de trámites. Sistema o métodos de ejecución, actuación o fabricación. Modo de proceder en justicia, actuación de trámites judiciales.

Jurisdicción: Poder de aplicar derecho en relación a un territorio.

Competencia: Capacidad para conocer una autoridad sobre una materia o asunto.

Cosa juzgada: Autoridad o fuerza que la ley atribuye a una sentencia ejecutoriada.

Recursos: Medios de impugnación que otorga la ley a las partes y a los terceros para que obtenga mediante ellos la revocación o modificación de una resolución judicial.

Partes: Cada una de las personas que por voluntad e interés intervienen en un acto jurídico.

Notificación: Acto de dar a conocer a los interesados la resolución recaída en un trámite o en asunto judicial.

Generales de ley: Serie de actos determinantes del estado y condiciones de las personas.

Bibliografía

Castillo Martínez, Ernesto. *Introducción al Estudio del Derecho*. Editorial Nueva Nicaragua, 1996.

Código Civil de la República de Nicaragua. Tomo I. Bitecsa 1997.

Código de Procedimiento Civil de la República de Nicaragua. 2000

Diccionario Jurídico. Espasa. Madrid, España. 1998.

García Garrido, Manuel y Fernández Galiano Antonio. *Iniciación al Derecho*. Editorial Universitas, S. A. Quinta Edición. 1999.

Iván Escobar, Fornos. *Introducción al Proceso*. Hispamer, Managua, 1998.

Ley orgánica del Poder Judicial. 2001

Martínez de Navarrete, Alonso. *Diccionario Jurídico Básico*. Editorial Heliasta. Buenos Aires Argentina, 1995.

Máynez García, Gabriel. *Introducción al Estudio del Derecho*.. Editorial Porrúa, S. A. México, 1991.

Ortiz Urbina, Roberto. *Apuntes de Procedimiento Civil*. La Universal, Managua, 1998.

Pallares, Eduardo. *Diccionario de Procesal Civil*. Editorial Porrúa, México.

Pereznieto Castro, Leonel. *Introducción al estudio del Derecho*. Colección Textos Jurídicos Universitarios. Tercera Edición, , HARLA, 1995.

Villagra William. *Introducción al Derecho I y II*.. Tercera Edición, Managua, 1999.

va más lejos



Estimado/a estudiante :

La Universidad Centroamericana se complace en tenerlo/a como estudiante de la modalidad de educación a distancia e integrante de la comunidad educativa UCA. Al configurar este nuevo entorno de enseñanza y aprendizaje le hemos preparado específicamente este texto o módulo autoformativo, con un enfoque eminentemente pedagógico, para que usted por iniciativa y de manera responsable e independiente, logre con fidelidad los aprendizajes de la unidad curricular que desarrolla.

El texto que ahora tiene en sus manos le proporciona información relevante para su proceso de aprendizaje. En él encontrará holísticamente integrados los componentes del proceso didáctico: objetivos, contenidos, actividades, sistema de autoevaluación y procesos de retroalimentación para la autorregulación de sus aprendizajes.

Apoyarán el autoaprendizaje del módulo, profesores tutores y compañeros de grupo que periódicamente se reunirán con usted en la universidad, para aclarar, profundizar, perfeccionar y validar los conocimientos teóricos, prácticos y actitudinales obtenidos en la solución de la propuesta educativa de este módulo. De igual manera contará con asesorías individuales para reorientar y reafirmar los resultados de su estudio.

Esperamos que los logros sean los que usted, la UCA y la sociedad nicaragüense esperan. Reciba nuestro saludo y nuestra bienvenida

Facultad de Ciencias Jurídicas
Coordinación de Educación a Distancia
Msc. Cristian Alberto Robleto Arana
Telefax: 278 6509
PBX: 278 3023 - 27 ext. 319
E-mail: robieto@ns.uca.edu.ni



340
J-61
BJC
Fi 5